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

«…» – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления;

«…» - члена Комиссии, специалиста - эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

«…» - члена Комиссии, специалиста - эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

в отсутствии:

заявителя – «…», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела № 07-17-38/2018 (доказательства надлежащего извещения находятся в материалах дела);

представителей лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе:

– ООО «САМАРСКИЙ ТОРГОВЫЙ ХОЛДИНГ» надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела № 07-17-38/2018 (директором ООО «СТХ» «…» заявлено ходатайство вх. 7924э от 22.10.2018г. о рассмотрении дела в отсутствие Общества);

-ООО «ОСТАП-5», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела № 07-17-38/2018 (директором ООО «ОСТАП-5» «…» заявлено ходатайство вх. 7925э от 22.10.2018г. о рассмотрении дела в отсутствие Общества),

рассмотрев дело № 07-17-38/2018 по признакам нарушения требований, установленных частью 3 статьи 21 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), выраженные в распространении 23.08.2018г. в торговом центре «Орбита» по адресу: г.Бузулук, 2й микрорайон, д.30 буклетов рекламного характера с содержанием, в том числе алкогольной продукции (стр.8), в отсутствие предупредительной надписи о вреде чрезмерного употребления алкоголя,

УСТАНОВИЛА:

07.09.2018г. (вх. 6661) в Оренбургское УФАС России поступило обращение гр. «…» о распространении 23.08.2018г. в магазине сети экономаркетов «КУПИ ТУТ» в торговом центре «Орбита» по адресу: г.Бузулук, 2й микрорайон, д.30 буклетов рекламного характера с содержанием алкогольной продукции (стр.8) в отсутствие предупредительной надписи о вреде чрезмерного употребления алкоголя.

Вышеуказанная информация с содержанием: «сеть экономаркетов КУПИ ТУТ с 13августа по 16 сентября 2018г. ЭКОНОМИЯ 230 р ВИСКИ БЭЛС ОРИДЖИНАЛ 40% ШОТЛАНДИЯ О,5л 540, экономия 70р водка смирнов №21 40% о,5л 299, экономия 116р водка смирнов №21 40% 0,7л 399, экономия 34р вино сокровища азова в ассортименте ст/б 0,75л 155, экономия 31р напиток винный аромат.белбоска в ассортименте 7,5% ст/б 0,75л 129, ЭКОНОМИЯ 190р КОНЬЯК АРМЯНСКИЙ НОЙ АРАСПЕЛ 5* П/УП. 0,7л 1399, -15% пиво карлсберг светлое 4,6 ж/б 0,45л 44.90, -14% пиво клинское светлое 4,7% пл/б 1,4л 79.90, -20% пиво балтика № 3 4,8% светлое ж/б 0,45л 36.90, экономия 15р пиво балтика №9 8% крепкое пл/б 1,35л 99.90 СИГАРЕТЫ ПО НИЗКИМ ЦЕНАМ», распространяемой 23.08.2018г. в сети экономаркетов «КУПИ ТУТ», распространяемая в ТЦ «Орбита» по адресу: г.Бузулук, 2й микрорайон, д.30 - отвечает понятию «реклама», закрепленного п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе», поскольку преследует цель привлечения внимания потребителей к конкретному объекту рекламирования.

По результатам правового анализа установлено, что в рассматриваемой рекламе содержатся признаки нарушения требований части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе». В отношении ООО «САМАРСКИЙ ТОРГОВЫЙ ХОЛДИНГ» и ООО «ОСТАП-5» возбуждено дело № 07-17-38/2018 по признакам нарушения требований законодательства РФ о рекламе.

Проанализировав содержание рассматриваемой рекламы, Комиссия устанавливает следующее.

Объектом рекламирования пункт 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определяет товар, средство его индивидуализации, изготовителя или продавца 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 данном случае, объектом рекламирования является алкогольная продукция, в частности – виски Bells ORIGINAL (40%) о,5л., коньяк армянский НОЙ Араспел 5*, водка Смирнов № 21 (40%) 0,5л., водка Смирнов № 21 (40%) 0,7л., вино Сокровища Азова столовое белое 0,75л., винный ароматизированный напиток BeLBoscO столовое белое (7,5 %) 0,75л., пиво Балтика крепкое № 9 (8%), реализуемая в магазине сети экономаркетов «КУПИ ТУТ», ТЦ «Орбита» г. Бузулук, 2й микрорайон, д.30.

Товар, заявленный в рассматриваемой рекламе, является алкогольной продукцией исходя из требований части 7 статьи 2 Федерального Закона Российской Федерации «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» N 171-ФЗ от 22 ноября 1995 года.

Согласно ч. 4 ст. 2 ФЗ «О рекламе» - специальные требования и ограничения, установленные ФЗ «О рекламе» в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу продавцов таких товаров.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой перечисленной алкогольной продукции (содержащейся в буклетах), и рекламой продавца алкогольной продукции – магазина сети экономаркетов «КУПИ ТУТ», располагающегося в ТЦ «Орбита» по адресу: г. Бузулук, 2й микрорайон, д.30.

Статья 21 ФЗ «О рекламе» устанавливает специальные требования и ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции.

В соответствии с требованиями ч. 3 ст. 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 10% рекламной площади (пространства). Данное требование Закона применяется к любым способам распространения рекламы любой алкогольной продукции.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования, предъявляемые Законом о рекламе к рекламе алкогольной продукции.

Из обращения гр. «…» и представленного рекламного буклета следует, что рассматриваемая реклама алкогольной продукции распространялась без предупредительной надписи о вреде чрезмерного употребления алкоголя.

Оренбургским УФАС России было установлено, что предпринимательскую деятельность (торговлю алкогольной продукцией) в магазине «КУПИ ТУТ» по адресу: г. Бузулук, д. 2й микрорайон, д.30 осуществляет ООО «САМАРСКИЙ ТОРГОВЫЙ ХОЛДИНГ» (далее по тексту ООО «СТХ») (ОГРН 1086316001760, г.

Самара, ул. Загородная, д. 1, комн.17).

В адрес ООО «СТХ» Оренбургским УФАС России был направлен запрос о предоставлении учредительных документов Общества, правоустанавливающих документов на изготовление рассматриваемой рекламы алкогольной продукции, а также письменных пояснений кем определено содержание рассматриваемых буклетов. На данный запрос ООО «СТХ» предоставило письменный ответ, согласно которому, подтвердило распространение рассматриваемых рекламных буклетов по указанному адресу и пояснило, что макет рассматриваемых буклетов был утвержден руководителем организации, изготовлены данные рекламные буклеты в рамках заключенного агентского договора № б/н от 28.03.2018г. с ООО «ОСТАП-5» (ОГРН 1176313027197, 443070, г. Самара, ул. Загородная, д. 1, эт.1, оф.48). Срок действия указанного договора с 28.03.2018г. по 31.12.2018г.

В соответствии с представленными документами, ООО «СТХ» является юридическим лицом, основной вид деятельности которого – торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах; и дополнительный вид деятельности – торговля оптовая алкогольными напитками, включая пиво и пищевой этиловый спирт, торговля табачными изделиями и т.д.

22.10.2018 г. в адрес Оренбургского УФАС России от ООО «СТХ» и ООО «ОСТАП-5» поступили ходатайства о рассмотрении дела № 07-17-38/2018 в отсутствие Обществ, а также сведения, дополнительно запрошенные определением от 08.10.2018г. исх. № 10251.

Согласно ответу, представленному ООО «СТХ», утверждение макетов и их приемку осуществляла руководитель ООО «СТХ» «…». Нарушение требований ч.3 ст.21 ФЗ «О рекламе» было допущено указанным должностным лицом по причине невнимательности, ввиду чего предупреждение о вреде чрезмерного употребления алкоголя в рассматриваемых рекламных буклетах отсутствовало.

Из представленного ООО «ОСТАП-5» ответа следует, что в рамках заключенного договора с ООО «СТХ» от 28.03.2018г. – у ООО «ОСТАП-5» возникли договорные отношения с ООО Офорт», которое выполняло типографические работы по изготовлению рассматриваемых рекламных материалов, а именно - изготовление буклетов рекламного характера с содержанием, в том числе, алкогольной продукции. По указанной причине «ОСТАП-5» считает,

что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемых рекламных буклетов не является.

Однако, Комиссией не может быть принят во внимание данный факт, поскольку именно ООО «ОСТАП-5» заключило договор № б/н от 28.03.2018г. с ООО «СТХ», а значит и действия, направленные на распространение рассматриваемой рекламы алкогольной продукции посредством ее размещения в рекламных буклетах - осуществлялись ООО «ОСТАП-5». ООО Офорт», в данном случае, по смыслу пункта 6 статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламопроизводителем, то есть лицом, осуществляющим полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму. Кроме того, исходя из нормы статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламопроизводитель не несет ответственность за нарушение требований ч.3 ст.21 ФЗ «О рекламе».

Материалами дела № 07-17-38/2018 установлено, что рассматриваемая реклама алкогольной продукции распространялась без предупредительной надписи о вреде чрезмерного употребления алкоголя – в нарушение требований установленных ч. 3 ст. 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6,7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 3 ст. 21 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель и рекламораспространитель.

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

Под рекламораспространителем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (ч. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

С учетом имеющихся материалов дела, рекламодателем рассматриваемой рекламы алкогольной продукции является ООО «СТХ» (ОГРН 1086316001760, юридический адрес: г. Самара, ул. Загородная, д. 1, комн. 17); рекламораспространителем - ООО «ОСТАП-5» (ОГРН 1176313027197, юридический адрес: 443070, г. Самара, ул. Загородная, д. 1,эт.1, оф.48).

Комиссией установлено, что на момент принятия решения, рассматриваемая реклама алкогольной продукции, распространяемая посредством рекламных буклетов (стр.8) в

магазине сети экономаркетов «КУПИ ТУТ», располагающегося в ТЦ «Орбита» по адресу: г. Бузулук, 2й микрорайон, д.30 - не распространяется. Комиссия приходит к выводу предписание ООО «СТХ» и ООО «ОСТАП-5» не выдавать.

Руководствуясь пунктом 1 частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1.Признать рекламу: «сеть экономаркетов КУПИ ТУТ с 13августа по 16 сентября 2018г. ЭКОНОМИЯ 230 р ВИСКИ БЭЛС ОРИДЖИНАЛ 40% ШОТЛАНДИЯ О,5л 540, экономия 70р водка смирнов №21 40% о,5л 299, экономия 116р водка смирнов №21 40% 0,7л 399, экономия 34р вино сокровища азова в ассортименте ст/б 0,75л 155, экономия 31р напиток винный аромат.белбоска в ассортименте 7,5% ст/б 0,75л 129, ЭКОНОМИЯ 190р КОНЬЯК АРМЯНСКИЙ НОЙ АРАСПЕЛ 5* П/УП. 0,7л 1399, -15% пиво карлсберг светлое 4,6 ж/б 0,45л 44.90, -14% пиво клинское светлое 4,7% пл/б 1,4л 79.90, -20% пиво балтика № 3 4,8% светлое ж/б 0,45л 36.90, экономия 15р пиво балтика №9 8% крепкое пл/б 1,35л 99.90 СИГАРЕТЫ ПО НИЗКИМ ЦЕНАМ», распространяемой 23.08.2018г. в сети экономаркетов «КУПИ ТУТ», распространяемой в рекламных буклетах в торговом центре «Орбита» по адресу: г.Бузулук, 2й микрорайон, д.30 - ненадлежащей, поскольку распространение осуществлялось с нарушением требований, установленных частью 3 статьи 21 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе».

2.Предписание ООО «СТХ» и ООО «ОСТАП-5» не выдавать.

3.Передать материалы дела № 07-17-38/2018 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»