

резольтивная часть оглашена 18 июля 2017 года

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 24 июля 2017 года

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев материалы дела № ЕС04-03/2017-86Р, возбужденного в отношении ИП <...> по факту распространения рекламы алкогольной продукции, с признаками нарушения законодательства о рекламе,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ИП <...> уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42607212176958 от 27.06.2017 года),

УСТАНОВИЛА:

В Удмуртское УФАС России поступило обращение (вх. № 4597 от 06.06.2017 года) отдела МВД России по Завьяловскому району (исх. № 132/-1107 от 01.06.2017 года) о даче оценки на предмет отнесения информации следующего содержания: «ПАПА-БАР БУРГЕРЫ РОЛЛЫ РАЗЛИВНОЕ ПИВО ДОСТАВКА 47-77-76», размещенной по адресу: ул. Калинина, д. 9а, с. Завьялово, к рекламным конструкциям или вывеске, а также о необходимости получения разрешения на установку и последующую эксплуатацию данной информации на здании.

К обращению были приложены документы.

При рассмотрении указанных материалов были установлены признаки нарушения требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

По факту распространения данной рекламы Удмуртским УФАС России определением от 16.06.2017 года было возбуждено дело № ЕС04-03/2017-86Р в отношении ИП <...> по признакам нарушения пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела назначено на 18.07.2017 года в 13 часов 30 минут.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 18.07.2017 года ИП <...>, уведомленный о времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление №

42607212176958 от 27.06.2017 года), не явился.

С учетом имеющихся материалов дела, Комиссия считает возможным рассмотреть дело №. ЕС04-03/2017-86Р в отсутствие указанного лица.

Рассмотрев материалы дела № ЕС04-03/2017-86Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

25.05.2017 года установлен факт размещения на фасаде здания по адресу: ул. Калинина, д. 9а, с. Завьялово, информации: «ПАПА-БАР БУРГЕРЫ РОЛЛЫ РАЗЛИВНОЕ ПИВО ДОСТАВКА 47-77-76» в виде настенного панно.

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Рассматриваемое сообщение адресовано неопределённому кругу лиц, направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования – пункту общественного питания «ПАПА-БАР», товарам реализуемым в данном объекте, а именно: бургеры, роллы, разливное пиво, услугам по доставке данных товаров формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой.

Рассматриваемая реклама содержит следующую информацию «РАЗЛИВНОЕ ПИВО».

Согласно разъяснениям, изложенным в Постановлении Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая хотя и отвечает перечисленным критериям, указанным в пункте 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», однако обязательна к размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота.

К такой информации относятся, в частности, сведения, предоставляемые лицами в соответствии со статьей 495 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьей 11 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», статьей 18 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов», статьями 9, 10 Закона [от 07.02.1992 № 2300-1](#) «О защите прав потребителей», пунктом 16 статьи 2, частью 5 статьи 18 Федерального закона от 11.11.2003 № 138-ФЗ «О лотереях», статьей 92

Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», статьей 27 Закона Российской Федерации от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации».

Согласно разъяснениям, изложенным в Постановлении Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», не следует рассматривать в качестве рекламы размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

Информация: «РАЗЛИВНОЕ ПИВО» не является обязательной к размещению в силу закона или обычая делового оборота, что также подтверждает распространение ее в рекламных целях.

В силу пункта 2 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы 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).

Согласно пункту 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 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.

Таким образом, рассмотрев материалы дела в их полной взаимосвязи, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что одним из объектов рассматриваемой рекламы является алкогольная продукция (пиво), поскольку рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания к данному объекту рекламирования, формирует и поддерживает интерес неопределенного круга потребителей к указанному товару - пиву, которое реализуется в пункте общественного питания «ПАПА-БАР», расположенному по адресу: с. Завьялово, ул. Калинина, д. 9а.

Правовые основы производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничения потребления (распития) алкогольной продукции в Российской Федерации установлены Федеральным законом от 22.11.1995 №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничения потребления (распития) алкогольной продукции в Российской Федерации».

Согласно пункту 13.1) части 1 статьи 2 указанного закона, пиво – это алкогольная продукция с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения пивного сусла, которая произведена из пивоваренного солода, хмеля и (или) полученных в результате переработки хмеля продуктов (хмелепродуктов), воды с использованием пивных дрожжей, без добавления этилового спирта, ароматических и вкусовых добавок.

Пунктом 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Таким образом, распространение рекламы «ПАПА-БАР БУРГЕРЫ РОЛЛЫ РАЗЛИВНОЕ ПИВО ДОСТАВКА 47-77-76» по адресу: с. Завьялово, ул. Калинина, д. 9а, посредством панно, монтируемого на внешнюю стену указанного объекта, является нарушением требований пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

На основании части 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-5 статьи 21 настоящего Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно пунктам 3), 7) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»:

товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продаж, обмена или иного введения в оборот;

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

Согласно договору аренды нежилого помещения от <...> № <...>, заключенному между <...> (Арендодатель) и ИП <...> (Арендатор), Арендатором данного помещения является ИП <...>.

Исходя из объяснения ИП <...> от 29.05.2017 года, по адресу: Удмуртская Республика, с. Завьялово, ул. Калинина, д. 9а, предприниматель планирует открытие кафе-бара (Папа-Бар), панно с информацией: «ПАПА-БАР БУРГЕРЫ РОЛЛЫ РАЗЛИВНОЕ ПИВО ДОСТАВКА 47-77-76» ИП <...> разместил 15.05.2017 года на стене указанного здания с разрешения собственника <...>.

В соответствии с письменным пояснением Администрации МО «Завьяловский район» от 26.05.2017 года № 01-33/3844 разрешение на установку и эксплуатацию рассматриваемых рекламных конструкций, расположенных на фасадах здания по адресу: с. Завьялово, ул. Калинина, д. 9а, не выдавалось, рекламные конструкции являются самовольно установленными.

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России, приходит к выводу о том, что ИП <...> является рекламодателем рассматриваемой рекламы как лицо, осуществившее распространение вышеуказанной рекламы 15.05.2017 года

по адресу: с. Завьялово, ул. Калинина, д. 9а, посредством панно, монтируемого на внешнюю стену объекта.

Учитывая, что одним из объектов рекламирования рассматриваемой рекламы является алкогольная продукция – пиво, действия ИП <...> по распространению рассматриваемой рекламы по адресу: с. Завьялово, ул. Калинина, д. 9а, посредством панно, монтируемого на внешнюю стену указанного объекта, нарушают требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Поскольку в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы ИП <...>, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать данному лицу предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.58, 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «ПАПА-БАР БУРГЕРЫ РОЛЛЫ РАЗЛИВНОЕ ПИВО ДОСТАВКА 47-77-76», распространенную 15.05.2017 года по адресу: Удмуртская Республика, с. Завьялово, ул. Калинина, д. 9а, посредством панно, монтируемого на внешнюю стену указанного объекта,

ненадлежащей, нарушающей требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать индивидуального предпринимателя <...> рекламораспространителем, нарушившим требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № ЕС04-03/2017-86Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении индивидуального предпринимателя <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение и предписание могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня их принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>