№ 2128/04-01 от 19.03.2021

ООО «Стрелец-95»

ул. Свободы, д. 10 а,

г. Ярославль, 150000

АО "Шуйская водка"

ул. Завокзальная, дом 17,

Шуйский район, город Шуя,

Ивановская область, 155

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/21-183/2019

«04» марта 2021 года г. Ярославль

Решение изготовлено в полном объеме «18» марта 2021 года.

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления Гудкевич Е. В.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С. Д.,

рассмотрев дело № 076/05/21-183/2019 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы алкогольной продукции марки «Шуйская водка» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

ООО «Стрелец-95», , АО "Шуйская водка", привлеченные к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на рассмотрение дела не явились, представителей не направили, уведомлены надлежащим образом.

В соответствии с пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской

Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 22 марта 2019 г. обращением физического лица 12 апреля 2019 г. выявлен факт распространения конструкции с информацией следующего содержания: «Шуйская водка» на крыше торговой точки по адресу: Ярославский район, Карабихское с.п., р. п. Красные Ткачи, ул. Б. Октябрьская, д. 13 б.

Дело возбуждено по признакам нарушения пункта 5 части 2 статьи 21, части 2.1 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе») реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Информация, размещенная на указанной конструкции обладает всеми вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой. Объектом рекламирования в данной статье выступает алкогольная продукция марки «Шуйская водка».

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с Письмом ФАС России от 24.01.2011 N АК/1829 "О разграничении понятий вывеска и реклама", а также Письмом ФАС России от 26.12.2013 № АК/53059/13 «О разграничении понятий вывеска и реклама» системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи или иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

Учитывая изложенное, сами по себе слова и выражения: пиво, живое пиво, вина, вина Кубани, сигареты, алкоголь, табак и т.п., не могут быть признаны рекламой, поскольку представляют собой обобщенное наименование группы товаров и не позволяют выделить конкретный товар среди ряда однородных товаров и сформировать к нему интерес.

Согласно части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов. Реклама вина и игристого вина (шампанского), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда разрешается на выставках пищевой продукции (за исключением продуктов детского питания) и выставках организаций общественного питания.

Поскольку рассматриваемая рекламная информация содержит указание на конкретную марку алкогольной продукции «Шуйская водка», то в данном случае имеет место реклама алкогольной продукции, данный товар можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров, именно к

алкогольной продукции данной марки привлекается внимание. Об этом также свидетельствует то, что в данном магазине реализуется алкогольная продукция не только данной марки, а также реализуется неалкогольная продукция, вместе с тем марки иных товаров не указаны на рассматриваемой конструкции и к ним не привлекается внимание. Кроме того, из информации на рассматриваемой конструкции не следует, что «Шуйская водка» является названием магазина, размещение данной информации в нерекламных целях, по мнению Комиссии, в данном случае является необоснованным.

Таким образом, исходя из содержания информации, размещенной на

рассматриваемой конструкции крупного размера, ее расположения, а также всех обстоятельств ее размещения, Комиссия приходит к выводу о том, что информация на данной конструкции является рекламной, привлекающей внимание и продвигающей на рынке алкогольную продукцию марки «Шуйская водка», и конструкция с данной информацией является рекламной конструкцией, а не вывеской.

Следовательно, поскольку рассматриваемая реклама алкогольной продукции «Шуйская водка» (с содержанием этилового спирта более 5 процентов объема готовой продукции) размещена на рекламной конструкции на крыше магазина, в котором реализуется различная алкогольная продукция и продукты питания, то в данном случае установлено нарушение пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 данного закона, несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

АО «Шуйская водка» в ответ на запрос предоставило информацию (вх. № 3756 от 23.04.2019), в которой указано, что данная организация предоставила ООО «Стрелец-95» (ИНН 7604032449), арендующему помещение данного магазина, а также ИП (ИНН 762700055662), являющейся собственником указанной торговой точки, согласно свидетельства 76-АБ № 508426, согласие на использование товарного знака, а также коммерческого обозначения «Шуйская водка» с целью размещения на фасаде и /или вывеске указанной торговой точки. По мнению АО «Шуйская водка», данная информация не свидетельствует о рекламном характере рассматриваемой вывески «Шуйская водка». АО «Шуйская водка» является законным владельцем товарного знака «Ш» на основании свидетельства о государственной регистрации № 134313 от 24.11.1995 г.

Кроме того, представитель АО "Шуйская водка" на заседании Комиссии 12.08.2019 г. пояснила, что данная организация не согласна с наличием в ее действиях признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как, по мнению данной организации, рассматриваемая конструкция является не рекламной, а информационной. АО "Шуйская водка" не размещало вывеску на магазине, не заключало договор с собственником здания. АО "Шуйская водка" заказывало изготовление данной вывески, но с целью размещения на другой торговой точке. После того, как было принято решение не размещать вывеску на другой торговой точке, данная вывеска без договора была передана ИП , но без поручений ее размещать, поскольку

АО "Шуйская водка" не было принято однозначного решения о размещении указанной вывески на данном магазине, планировалось обращение в органы местного самоуправления

для получения разрешения на размещение. ИП по своей инициативе разместила данную вывеску на магазине.

ООО «Стрелец-95» в материалы дела представлены письменные пояснения (вх. № 6342 от 08.07.2019), в которых указано, что данная организация не является рекламораспространителем, поскольку не изготавливало и не устанавливало рекламную конструкцию. АО «Шуйская водка» взяло на себя расходы по изготовлению каркаса и по установке вывески.

В подтверждение указанных пояснений ООО «Стрелец-95» в материалы дела представлены копии договора подряда № 24 на изготовление вывески от 18.03.2019 г., платежного поручения № 255 об оплате изготовления и установки вывески от 20.03.2019 г., акта выполненных работ № 48 от 18.03.2019 г., из которых следует, что заказчиком выступает АО «Шуйская водка».

ИП 12.08.2019 (вх. № 7533) представила письменные пояснения, в которых указано, что являясь собственником магазина по адресу: Ярославская область, Ярославский район, р.п. Красные Ткачи, ул. Б. Октябрьская, д. 13 б, ИП самостоятельно приняла решение о размещении вывески "Шуйская водка" на магазине, не дожидаясь согласования всех заинтересованных лиц, так как АО "Шуйская водка" было предоставлено в ее адрес согласие на использование наименования и так как ИП также не считает данную вывеску рекламой.

На основании изложенного, а также имеющихся в материалах дела документов и доказательств, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является

Следовательно, как рекламораспространитель рассматриваемой рекламы нарушило требования пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение требований пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 Ф З «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 4. 5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе составляет один год со дня совершения

правонарушения.

Поскольку рассматриваемое нарушение совершено 12 апреля 2019 г., возможность применения мер административной ответственности в данном случае отсутствует.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу алкогольной продукции марки «Шуйская водка» (с содержанием этилового спирта более 5 процентов объема готовой продукции), размещенную на крыше торговой точки по адресу: Ярославский район, Карабихское с.п., р. п. Красные Ткачи, ул. Б. Октябрьская, д. 13 б, поскольку в данном случае нарушены требования пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии: А. В. Семенюк

С. Д. Солодяшкина