

РЕШЕНИЕ

«27» марта 2019г.

г. Кемерово

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

Заместителя
председателя
Комиссии: <...> заместителя руководителя управления;
> -

Членов
Комиссии: <...> начальника отдела рекламы, недобросовестной
> - конкуренции и финансовых рынков;
специалиста-эксперта отдела рекламы и
<...>
> - недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 85/Р-2018, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Калинкино плюс» (ИНН 4205292922, КПП 420501001, ОГРН 1144205013182, юридический адрес: г.Кемерово, ул.Радищева, 2/2, помещение 20, создание юридического лица 13.08.2014, далее - ООО «Калинкино плюс») по признакам нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), в присутствии представителя Индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) - <...> (доверенность от <...> б/н, далее – <...>),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение прокуратуры г. Осинники о рассмотрении заявления Муниципального казенного учреждения Управления образования администрации Калтанского городского округа о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы пива по адресу: Кемеровская область, г. Калтан, ул.Дзержинского, 51 (магазин «Мир пива»), представлены фотографии рекламы следующего содержания: «Калинкино Fest свобода по вкусу» с изображением кружки с пенным напитком (вид кружки сверху), чипсов, кренделей, жареных колбасок, реклама размещена на фасаде здания около входа в магазин под вывеской «Мир пива». Деятельность в магазине «Мир пива» осуществляет ООО «Калинкино плюс» ИНН 4205292922.

12.11.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 85/Р-2018 в отношении ООО «Калинкино плюс» и назначено к рассмотрению на 20.12.2018 в 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Калинкино плюс» заказным письмом с

уведомлением о вручении.

20.12.2018 на рассмотрение дела № 85/Р-2018 представитель ООО «Калинкино плюс» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Калинкино плюс» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 20.12.2018 рассмотрение дела № 85/Р-2018 было отложено и назначено к рассмотрению на 06.02.2019 на 09 часов 00 минут. Данное определение было направлено в адрес ООО «Калинкино плюс» заказным письмом с уведомлением заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

04.02.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения представителя ООО «Калинкино плюс» <...> (доверенность от <...> б/н, исх. от 01.02.2019 № 49, далее – <...>), из которых следует, что рекламодателем вышеуказанной рекламы является Индивидуальный предприниматель <...> (далее – ИП <...>).

Между ООО «Калинкино плюс» и ИП <...> заключен договор на оказание услуг по размещению наружной рекламы от 15.12.2015.

В соответствии с пунктом 2.1. договора на оказание услуг по размещению наружной рекламы от 15.12.2015 ИП <...> принимает на себя обязательство по размещению и распространению рекламной информации ООО «Калинкино плюс» на рекламоносителе в соответствии с приложением к договору.

В соответствии с приложением от 16.08.2018 к договору на оказание услуг по размещению наружной рекламы от 15.12.2015 ИП <...> разместил спорную рекламу по адресу: г. Калтан, ул. Дзержинского, 51 (период размещения 17.08.2018-31.12.2018).

В соответствии с пунктом 3.3.1. договора на оказание услуг по размещению наружной рекламы от 15.12.2015 ИП <...> обязуется предоставить ООО «Калинкино плюс» рекламную конструкцию (рекламную площадь) в соответствии с пунктом 2.1. договора на оказание услуг по размещению наружной рекламы от 15.12.2015. Согласовать оригинал-макет, место размещения рекламной информации в местных исполнительных органах управления и предоставить его ООО «Калинкино плюс».

06.02.2019 состоялось рассмотрение дела № 85/Р-2018 в присутствии представителя ООО «Калинкино плюс» <...> (доверенность от 10.01.2019 б/н.), которая поддержала письменные пояснения.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Калинкино плюс», Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела замены ненадлежащего ответчика (ООО «Калинкино плюс») надлежащим (ИП <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, дата присвоения ОГРНИП <...>, адрес: <...>).

Определением от 06.02.2019 рассмотрение дела № 85/Р-2018 было отложено и назначено к рассмотрению на 27.03.2019 на 09 часов 00 минут. Данное

определение было направлено в адрес ИП <...> заказным письмом с уведомлением о вручении.

27.03.2019 состоялось рассмотрение дела № 85/Р-2018 в присутствии представителя ИП <...> - <...> (доверенность от <...> б/н), которая пояснила, что рекламодателем в данном случае является ИП <...>.

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя по доверенности, Комиссия Кемеровского УФАС России установила.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что объект рекламирования - 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.

Товар, согласно пункту 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе» – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Реклама нижеуказанного содержания является рекламой алкогольной продукции: «Калинкино Fest свобода по вкусу» с изображением кружки с пенным напитком (вид кружки сверху) и сопутствующих товаров: чипсов, кренделей, жареных колбасок, размещена около входа в магазин под вывеской «Мир пива», и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования – магазину «Мир пива» и реализуемым в магазине товарам – пиву, поскольку кружка, наполненная пенным напитком золотистого цвета, в совокупности с наименованием магазина, с изображением закуски к пиву – чипсов, жаренных колбасок и кренделей явно ассоциируется у потребителей с алкогольной продукцией – пивом, привлекает внимание к объекту рекламирования, формируют и поддерживают интерес к нему неопределенного круга потребителей.

Изображение кружки с характерной пивной пеной сверху при размещении вблизи магазина, реализующего пиво, с изображением соответствующего антуража, с учетом традиционной подачи напитка, ассоциируется у потребителей именно с пивом, а не любым газированным напитком, что и индивидуализирует пиво внутри группы однородных товаров - алкогольной продукции.

В соответствии с пунктом 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе», при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам 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 этом случае данная информация должна быть исследована на предмет соответствия требованиям, предъявляемым ФЗ «О рекламе» к рекламе, в том числе установленным главой 3 ФЗ «О рекламе» в отношении отдельных видов товаров

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 нарушение данной правовой нормы реклама алкогольной продукции – пива следующего содержания: «Калинкино Fest свобода по вкусу» с изображением кружки с пенным напитком (вид кружки сверху), чипсов, кренделей, жареных колбасок размещена на территории г.Калтан, с использованием рекламной конструкции.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространителем рекламы («Калинкино Fest свобода по вкусу»), размещенной по адресу: Кемеровская область, г.Калтан, ул.Дзержинского, 51 (магазин «Мир пива») является ИП <...>.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 – ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Индивидуального предпринимателя <...> (ОГРНИП <...>, ИНН <...>, дата присвоения ОГРНИП <...>, адрес: <...>) нарушившим требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы алкогольной продукции – пива по адресу: г.Калтан, ул.Дзержинского, 51, с использованием рекламной конструкции (период размещения 17.08.2018-31.12.2018).
2. Не выдавать предписание в связи с окончанием срока размещения рекламы.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «08» апреля 2019 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии <...>
Члены Комиссии <...>
<...>