ООО «Бригантина»

243140, г. Клинцы,

ул. Калинина, д.153 пом. 6

**РЕШЕНИЕ**

Резолютивная часть решения оглашена 12.03.2019 года.

В полном объеме решение изготовлено 12.03.2019 года.

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

Председатель Комиссии:
Члены Комиссии:

рассмотрев дело № 032/05/21-162/2019, возбужденное по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (положения части 2.1 ст.21 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе», далее по тексту Закона о рекламе, ФЗ «О рекламе») по факту распространения рекламы, несоответствующей требованиям законодательства о рекламе,

в отсутствии представителя ООО «Бригантина»,

**УСТАНОВИЛА:**

В Брянское УФАС России 18.02.2019г. поступили материалы проверки Клинцовской городской администрации по выявлению незаконного размещения рекламы на фасаде здания по адресу: г. Клинцы, ул. Октябрьская, д.26 следующего содержания: «Разливное живое пиво Самара, Дон, Степаныч, Новозыбковское, BRANDEN BIER Низкие цены».

Указанная информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке и, в силу статьи 3 ФЗ «О рекламе» является рекламой.

Ненадлежащей рекламой, согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Реклама должна быть добросовестной и достоверной.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе, объектом рекламирования является 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Закона о рекламе, под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Исходя из содержания рассматриваемой информации, объектом рекламирования является товар — алкогольная продукция - пиво, реализуемая в данном месте, с наименованием марки пива.

В соответствии с пунктом 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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 наименование товара, изображение пивных кружек, товарного знака, наименование производителя или названия).

Таким образом, для признания спорной информации рекламой такая информация должна отвечать определенным признакам, а именно: быть распространенной; адресованной неопределенному кругу лиц; направленной на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему; направленной на продвижение объекта рекламирования на рынке.

На основании изложенного, в тексте имеется прямое указание на определенный товар, способ распространения рассматриваемая информация имеет свой объект рекламирования, а равно является рекламой.

В соответствии с частью 2.1 статьи 21 Закона 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.

При этом в соответствии с пунктом 4 статьи 2 Закона о рекламе, специальные требования и ограничения, установленные Законом о рекламе в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого Законом о рекламе установлены специальные требования и ограничения.

В торговом объекте ООО «Бригантина» продается пивная продукция – пиво, таким образом указание в рекламе «Разливное живое пиво Самара, Дон, Степаныч, Новозыбковское, BRANDEN BIER Низкие цены», является рекламой именно алкогольной продукции – пиво.

На основании изложенного, указанная реклама содержит признаки нарушений ч. 2.1 ст. 21 Федерального закона от 13. 03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

ООО «Бригантина» 28.02.2019 вх.№1451 было дано объяснение, в котором Общество нарушение не признает и отмечает, что представленные марки пива являются безалкогольными.

Комиссия Брянского УФАС России считает данное утверждение несостоятельным, на основании того, что в спорной рекламе имеются указания на торговые марки пива, которые выпускают как алкогольное, так и безалкогольное пиво.

Также, в представленных копиях сертификатов продукции указана доля содержания этилового спирта более 0,5%, что уже не соответствует требованиям безалкогольной продукции.

К алкогольной продукции относится пиво с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции. В случае если в пиве содержится этилового спирта не более 0,5 процента объема готовой продукции (так называемое безалкогольное пиво), то такое пиво не подпадает под понятие алкогольной продукции. Соответственно, на рекламу такого пива не распространяются требования статьи 21 Федерального закона «О рекламе».
На совместном заседании Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и Экспертного совета по недобросовестной конкуренции, состоявшемся 19.11.2015, представителями Союза российских пивоваров (некоммерческая организация, объединяющая производителей пивоваренной продукции Российской Федерации) был представлен знак безалкогольной продукции (пиктограмма), размещение которого в рекламе безалкогольного пива должно служить указанием на то, что рекламируемый напиток не содержит алкоголя, то есть не является алкогольной продукцией, а также способствует формированию у потребителей ассоциации такой пиктограммы с безалкогольной продукцией.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона «О рекламе» объектом рекламирования в том числе является изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама. В данном случае, объектом рекламирования выступает алкогольная продукция известных производителей.

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.

Однако указание сведений, формирующих интерес к пиву, как напитку, в рекламе, объектом рекламирования которой выступает продавец товаров, позволяет сделать однозначный вывод о том, что объектом рекламирования выступает деятельность такого лица по продаже алкогольной продукции, представляющей собой пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

В рекламе, размещенной на фасаде здания по адресу: г. Клинцы, ул. Октябрьская, д.26, следующего содержания: «Разливное живое пиво Самара, Дон, Степаныч, Новозыбковское, BRANDEN BIER Низкие цены» отсутствует указанная пиктограмма и иные особенности размещения безалкогольной продукции.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что не смотря на отсутствие в тексте рекламы указания на определенный товар, способ распространения, в том числе при размещении на фасаде, рассматриваемая информация имеет свой объект рекламирования, а равно является рекламой алкогольной продукции.

Согласно пункту 7 статьи 2 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» (далее — Закон о государственном регулировании производства и оборота этилового спирта), под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

На основании вышеизложенного, как реклама указанных товаров, так и реклама их продавца может распространяться исключительно в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов. Однако как установлено, спорная реклама распространялась за пределами разрешенных Законом о рекламе мест, т.е. на фасаде здания.

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержания рекламы лицо. Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространитель и рекламодатель данной рекламы является лицо, осуществляющее торговую деятельность торгового объекта по адресу: г. Клинцы, ул. Октябрьская, д. 26 ООО «Бригантина» (ИНН 320300190402, 243140, г. Клинцы, ул. Калинина, д. 153, пом. 6).

В соответствии со статьей 38 указанного закона ответственность за нарушение ч. 2.1 ст. 21 Закона «О рекламе» несет рекламораспространитель - ООО «Бригантина».

В соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1 и 3 статьи 36 Закона «О рекламе», пунктом 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Брянского УФАС России считает необходимым выдать ООО «Бригантина» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно частям 4, 6 и 7 статьи 38 Закона «О рекламе» к лицу, виновному в нарушении требований законодательства о рекламе (ООО «Бригантина»), необходимо применить меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе (предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В силу пункта 43 Правил, резолютивная часть решения, Комиссией Брянского УФАС России по результатам рассмотрения дела, оглашена немедленно по окончании рассмотрения настоящего дела – 12.03.2019.

Руководствуясь п. 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Бригантина» следующего содержания: «Разливное живое пиво Самара, Дон, Степаныч, Новозыбковское, BRANDEN BIER Низкие цены», не соответствующей требованиям части 2.1 статьи 21 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «Бригантина» (ИНН 320300190402, 243140, г. Клинцы, ул. Калинина, д. 153, пом. 6) предписание об устранении нарушений законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, в соответствии с ч. 1 ст. 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме «12» марта 2019г.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии