

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №063/05/21-140/2020

«22» мая 2020 года
Самара

г.

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

Председатель Комиссии – Ш. М.А.;

Члены Комиссии – К.Е.В.,

А. К.С.,

рассмотрев дело №063/05/21-140/2020, возбужденное в отношении ООО «ТД «МИНДАЛЬ», ООО "ДИАДЖЕО БРЕНДЗ ДИСТРИБЬЮТОРЗ", АО «Д Дистрибьюшен», ООО «СТАНДАРТ» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г №38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявителя – ... () – лицо явилось на заседание, проводимое посредством ВКС. Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312343245449 и атрибутом «вручение адресату 14.04.2020 г»; списком внутренних почтовых отправлений от 10.04.2020 г., чеком ККМ от 10.04.2020 г.; а также о проведении заседания в форме ВКС, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312343325523 и атрибутом «вручение адресату 22.04.2020 г»; списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 20.04.2020 г., чеком ККМ от 20.04.2020 г.;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «ТД «МИНДАЛЬ» () – в лице ... (паспорт, доверенность №22 от 11.03.2020). Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312343245494 и атрибутом «вручение адресату 13.04.2020 г»; списком внутренних почтовых отправлений от 10.04.2020 г., чеком ККМ от 10.04.2020 г.; а также о проведении заседания в

форме ВКС, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312343325486 и атрибутом «вручение адресату 23.04.2020 г»; списком внутренних почтовых отправок № 1 от 20.04.2020 г., чеком ККМ от 20.04.2020 г.;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО "ДИАДЖЕО БРЕНДЗ ДИСТРИБЬЮТОРЗ" (...) - лицо не явилось на заседание, лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312443245487 и атрибутом «вручение адресату почтальоном 18.04.2020 г»; списком внутренних почтовых отправок от 10.04.2020 г., чеком ККМ от 10.04.2020 г.; а также о проведении заседания в форме ВКС, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312343325486 и атрибутом «вручение адресату почтальоном 02.05.2020 г»; списком внутренних почтовых отправок № 1 от 20.04.2020 г., чеком ККМ от 20.04.2020 г.;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «СТАНДАРТ» () - лицо не явилось на заседание, лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312343245456 и атрибутом «вручение адресату 28.04.2020 г», а также о проведении заседания в форме ВКС, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312343325530 и атрибутом «вручение адресату 28.04.2020 г»; отчетом об отправке списком внутренних почтовых отправок № 1 от 20.04.2020 г., чеком ККМ от 20.04.2020 г.;

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - АО «Д Дистрибьюшен» () – в лице ... (паспорт, доверенность б/н от 12.05.2020 г.). Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312343245470 и атрибутом «вручение адресату 13.04.2020 г»; списком внутренних почтовых отправок от 10.04.2020 г., чеком ККМ от 10.04.2020 г.; а также о проведении заседания в форме ВКС, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором № 44312343325509 и атрибутом «вручение адресату почтальоном 02.05.2020 г»; списком внутренних почтовых отправок № 1 от 20.04.2020 г., чеком ККМ от 20.04.2020 г.;

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступило заявление гражданина Л. Г.А. (вх.№ 203-гр от 07.02.2020 г.), о признаках нарушения рекламного законодательства при распространении рекламы алкогольной продукции на рекламной стойке в торговом зале супермаркета «Миндаль». На рекламной стойке изображены алкогольные напитки RED LABEL и BLACK LABEL, содержится сама данная алкогольная продукция, а также содержится надпись следующего содержания: «Поздравьте оригинально. Johnnie walker. Keep Walking. ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования является товар (алкогольная продукция).

В соответствии с частью 3 статьи 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 десять процентов рекламной площади (пространства).

В рассматриваемой рекламе предупредительная надпись находится на уровне с полом, а ее размер, по мнению специалистов Самарского УФАС России и заявителя, составляет менее 10%.

Ввиду вышеизложенного, размещенная реклама, содержит признаки нарушения части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Самарским УФАС России было возбуждено дело **№063/05/21-140/2020** по признакам нарушения законодательства о рекламе, дело было назначено к рассмотрению на 12 марта 2020 года.

Определением от 12 марта срок рассмотрения дела был продлен на 2 месяца, дело было назначено на 07.04.2020 г. В связи со сложившейся эпидемиологической обстановкой, определением от 07.04.2020 г. рассмотрение заседания было назначено на 14 мая.

14.05.2020 г. Комиссией в присутствии представителя ООО «ТД Миндаль», АО «Д Дистрибьюшен», ООО "ДИАДЖЕО БРЕНДЗ ДИСТРИБЬЮТОРЗ" была принята резолютивная часть решения.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно статьи 3 ФЗ «О рекламе», 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования является товар, а именно алкогольная продукция «Johnnie Walker» (Black label, Red label).

Реклама алкогольной продукции регулируется статьей 21 ФЗ «О рекламе», а именно 3 частью статьи 21 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому

предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

ООО «Диаджео Брендз Дистрибьюторс» направило в адрес Самарского УФАС России письменные пояснения (вх.№ 1926-з от 11.03.2020) о том, что их общество является лишь импортером продукции с товарным знаком JOHNNIE WALKER, но не состоит и не состояло в договорных отношениях с ООО «ТД «МИНДАЛЬ», не производило и не заказывало производство и размещение рекламных конструкций «Поздравьте оригинально. Johnnie Walker. Keep Walking». Также Общество сообщило, что реализует ввезенную им продукцию под товарным знаком JOHNNIE WALKER АО «Д Дистрибьюшен».

На первом заседании представитель ООО «ТД Миндаль» в рамках заседания представил ходатайство о продлении сроков запрошенных документов (исх №70/1 от 10.03.2020 г.), а также товарно-транспортные накладные между АО «Д Дистрибьюшен» и ООО «Стандарт», обосновывая свою позицию о том, что договор субаренды участка помещения на котором стоит рассматриваемый рекламный стенд, принадлежит ООО «Стандарт».

В рамках определения о продлении и отложении рассмотрения дела, Самарским УФАС России были привлечены в качестве лиц, в отношении которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства ООО «Стандарт», а также АО «Д Дистрибьюшен» и направило соответствующие запросы.

В адрес Самарского УФАС России поступило Ходатайство (вх. №2523-з от 26.03.2020 г), ООО «Стандарт», в котором оно сообщает, что не заключало договора субаренды помещения под рекламную конструкцию, расположенную по адресу: ..., с ООО «ТД Миндаль». Также общество отмечает, что не имеет никаких договоров на распространение и изготовление рассматриваемой рекламы, не осуществляло расчет размера предупредительной надписи в тексте рекламы.

Самарским УФАС России были получены письменные пояснения ООО «ТД Миндаль» (вх.№ 2816-з от 02.04.2020 г.), согласно которым Договор субаренды нежилого помещения под рекламную стойку №МД-905/20 от 31.03.2020 г. (распространяет действие на отношения сторон, возникшие с 15.12.2019 г. (п.7.4 Договора) был заключен вовсе не между ООО «Стандарт», а между ООО «ТД Миндаль» и АО «Д Дистрибьюшен». Ответственность за соответствие размещаемого оборудования требованиям ФЗ «О рекламе» возложена на Субарендатора (п.2.4.2 Договора субаренды 3 МД_905/20). Согласно пояснениям, рассматриваемая стойка не размещается по адресу: г. Жигулевск, пр-т Молодежный, 59, а договор субаренды между ООО «ТД Миндаль» и АО «Д Дистрибьюшен» находится в стадии расторжения.

В адрес Самарского УФАС России поступили письменные пояснения АО «Д Дистрибьюшен» (вх. № 2914-з от 06.04.2020). Так, рассматриваемые

рекламные конструкции «Поздравьте оригинально. Johnnie walker. Keep Walking. ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ». Были изготовлены по заказу Общества ООО «Посмотека» в рамках соответствующего Приложения №1 от 01.08.2019 к дополнительному соглашению №15 от 01.08.2019 к договору №МД-794/17 от 24.01.2017 г. Конструкции были установлены в торговой точке ООО «ТД Миндаль» на основании договора аренды №МД-905/20 (непосредственно отношения возникли с 15.12.2019 г., при этом сам договор аренды был подписан 31.03.2020 г., в связи с тем что согласование условий затянулось).

В соответствии с условиями договора аренды ООО «ТД Миндаль» не согласовывало и не оценивало размещаемые на ее территории конструкции с правовой точки зрения.

Расчет предупредительной надписи производился ООО «Посмотека» от площади передней части конструкции. В указанном расчете была допущена ошибка: не был учтен размер верхней части конструкции. Рассматриваемая предупредительная надпись была рассчитана исходя из высоты тумбы, а также площади надписей на полках. Пространство между полками, предназначенное для выкладки продукции, в расчет рекламной площади не включалось, т.к. данное пространство не содержит рекламы и занято исключительно готовой продукцией.

Таким образом, АО «Д Дистрибьюшен» признает, что размер предупредительной надписи о вреде алкогольной продукции меньше, чем 10 % (десять процентов) рекламной площади конструкции.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» указанного закона несет рекламодатель.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» указанного закона несет рекламораспространитель.

Таким образом, Самарское УФАС России приходит к выводу, что размещение АО «Д Дистрибьюшен» рекламы «Поздравьте оригинально. Johnnie walker. Keep Walking. ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ» с предупредительной надписью меньше 10% является нарушением части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

АО «Д Дистрибьюшен» является рекламодателем и рекламораспространителем указанной рекламы, что подтверждается материалами дела, в том числе:

1. Обращением гр. Л. Г.А. (вх. № 203-гр от 07.02.2020);
2. Определением о возбуждении дела №063/05/21-140/2020 по признакам нарушения рекламного законодательства;

3. Выпиской из ЕГРЮЛ в отношении АО «Дистрибьюшен»;
4. Письменными пояснениями ООО «Диаджео Брендз Дистрибьюторз» (вх. № 1926-з от 11.03.2020 г.);
5. Ходатайством ООО «Стандарт» (вх. №2523-з от 26.03.2020 г.)
6. Пояснениями ООО «ТД Миндаль» (вх.№ 2816-з от 02.04.2020 г.);
7. Копией договора субаренды нежилого помещения № МД-905/20 от 31.03.2020г.;
8. Письменными пояснениями АО «Дистрибьюшен» (вх.№ 2914-з от 06.04.2020г);
9. Копией договора №МД -794/17 от 24.01.2017;
10. Протоколом разногласий к договору №МД -794/17 от 24.01.2017;
11. Дополнительным соглашением №14 к Договору №МД -794/17 от 24.01.2017 от 01.08.2019г.;
12. Дополнительным соглашением №15 к Договору №МД -794/17 от 24.01.2017 от 01.08.2019г.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение статьи 16 ФЗ «О рекламе» указанного закона несет рекламодатель.

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламодателей.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России отсутствуют сведения о продолжении нарушения части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» в действиях АО «Дистрибьюшен», что подтверждается письменными пояснениями ООО «ТД Миндаль» (вх.№ 2816-з от 02.04.2020). В связи с вышеизложенным Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь 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 в действиях **АО «Д Дистрибьюшен»** (..) нарушение требований рекламного законодательства, установленных частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».
2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе **АО «Д Дистрибьюшен»** не выдавать.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена ... мая 2020 г.

Решение изготовлено в полном объеме «__» мая 2020 г.

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

Председатель Комиссии

М.А.Ш.

Члены Комиссии

Е.В. К.

К.С. Л.