

ИП <...>

(магазин «Тонна»)

<...>

г. Новоалтайск, 658087

Алтайский край

<...>

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №022/05/21-531/2022

Решение принято 17 августа 2022г.

Решение в полном объеме изготовлено 18 августа 2022г. г. Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – врио руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – врио начальника отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/21-531/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по факту распространения в г. Новоалтайске Алтайского края рекламы алкогольной продукции, в которой усматриваются признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ИП <...> (далее – ИП <...>) - извещен надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

по адресу: г. Новоалтайск, ул. Переездная, д.4/2, на фасаде магазина разливного пива «Тонна» размещены баннеры с информацией рекламного характера, а именно:

- со стороны двора на фасаде здания размещен баннер с информацией: «Бар Тонна Всегда свежие напитки по вкусной цене! Более 50 сортов напитков на розлив Огромный ассортимент самых вкусных закусок Кофе чай с собой Картофель фри, наггетсы Постоянно новые акции и скидки»; также на баннере изображены пивные

кружки, наполненной пенным напитком и закуска (чипсы, сухарики и т.п.);

- со стороны проезжей части на фасаде здания размещен баннер с информацией: «Тонна Разливные напитки Kruger 1876», также на баннере изображен товарный знак ОАО «Томское пиво» №649584.

Усмотрев в рассматриваемой рекламе признаки нарушения Федерального закона «О рекламе», антимонопольным органом 28.07.2022г. возбуждено производство по настоящему делу. Лицом, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, признан ИП <...>. Рассмотрение дела назначено на 17.08.2022г.

В указанную дату ИП <...> на рассмотрение дела не явился, о дате и месте его рассмотрения извещен надлежащим образом, что в силу п.31 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020г. № 1922 (далее - Правила) не является для Комиссии препятствием к рассмотрению дела по существу в данном заседании.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП <...>.

ИП <...> в письменных пояснениях сообщает, что в настоящее время он отсутствует на территории Алтайского края, также указывает, что после приезда исправит рекламные баннеры.

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, пришла к следующим выводам.

Согласно материалам дела, в г. Новоалтайске по адресу: ул. Переездная, д.4/2, на фасаде магазина разливного пива «Тонна» размещены баннеры с информацией рекламного характера, а именно:

- со стороны двора на фасаде здания размещен баннер с информацией: «Бар Тонна Всегда свежие напитки по вкусной цене! Более 50 сортов напитков на розлив Огромный ассортимент самых вкусных закусок Кофе чай с собой Картофель фри, наггетсы Постоянно новые акции и скидки»; также на баннере изображены пивные кружки, наполненной пенным напитком и закуска (чипсы, сухарики и т.п.);

- со стороны проезжей части на фасаде здания размещен баннер с информацией: «Тонна Разливные напитки Kruger 1876», также на баннере изображен товарный знак ОАО «Томское пиво» №649584.

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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 и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно п.2 ст.3 Федерального закона «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.

Рассматриваемая информация:

-публично распространена в городе Новоалтайске;

-предназначена для неопределенного круга лиц;

-преследует цели информирования: обращения внимания на предпринимательскую деятельность магазина разливного пива «Тонна» по продаже алкогольной продукции.

Таким образом, данная информация соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным ст.3 Федерального закона «О рекламе», поэтому является рекламой.

Согласно п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Используемая в рекламе фраза «Огромный ассортимент самых вкусных закусок» однозначно указывает, что закуски в магазине разливного пива «Тонна» являются самыми вкусными среди закусок иных магазинов разливного пива г. Новоалтайска.

В соответствии с пунктом 29 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 N 58 "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах. В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «самый вкусный», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение. Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (пункт 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе).

Использование сведений о преимуществах оказываемых услуг не противоречит законодательству о рекламе, в случае если такое преимущество подтверждено документально.

Использование в рекламе неточных высказываний или преувеличений относительно самого рекламодателя может создать у потребителя неверное представление о его статусе, существовании оказываемых им услуг и качестве товаров.

Таким образом, использование в рекламе словосочетания «Огромный ассортимент самых вкусных закусок» является признаком нарушением п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе», поскольку отсутствует конкретный критерий, имеющий объективное подтверждение тому, что закуски в магазине разливного пива «Тонна» являются самыми вкусными среди закусок иных магазинов разливного пива г. Новоалтайска.

В соответствии с ч.4 ст.2 Федерального закона «О рекламе», специальные требования и ограничения, установленные 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 Федеральным законом «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения.

В информационном письме Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 N 37 указано, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара. При этом для поддержания интереса к товару не обязателен показ самого товара, а достаточно изображения различительных элементов (в том числе товарного знака), которые использовались при рекламе этого товара.

В рассматриваемой рекламе присутствует такой индивидуализирующий признак как изображение товарного знака (знака обслуживания) №649584 (зарегистрирован, в том числе, на 32 класс МКТУ – пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; коктейли на основе пива; экстракты хмелевые для изготовления пива), правообладателем которого является ОАО «Томское пиво».

В соответствии с п.7 ст.2 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, относятся к алкогольной продукции.

В силу ст.2 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольная продукция - это 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.

В рассматриваемой рекламе содержится информация: «Kruger 1876», что указывает на реализацию в магазине разливного пива «Тонна» алкогольной продукции (пива) марки – Kruger 1876, которые производит ОАО «Томское пиво».

Указанная информация направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц, формирование интереса, как к продавцу товара (магазин разливного пива «Тонна»), так и к реализуемой продукции (пиво марки Kruger 1876), что способствует увеличению объема продаж в данном магазине, следовательно, является рекламной.

В соответствии с п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «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 №АК/76734/18 от 24.09.2018г. «О применении статьи 21 Федерального закона «О рекламе», 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, изготовляемые на основе пива.

Действие рекламы алкогольной продукции направлено на неограниченное количество лиц, в том числе на тех, кто не является потребителями такой продукции (например, несовершеннолетние), поскольку размещение рекламы алкогольной продукции посредством рекламной конструкции, то есть способом, обеспечивающим ее свободное восприятие, делает такую рекламу доступной для этих лиц.

Таким образом, при распространении рекламной информации магазина разливного пива «Тонна» усматриваются признаки нарушения п.1 ч.3 ст.5, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение п.1 ч.3 ст.5 Федерального закона «О рекламе» несёт рекламодатель, ответственность за нарушение п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе» несёт рекламораспространитель.

Установлено, что деятельность в магазине разливного пива «Тонна», расположенном в городе Новоалтайске по адресу: ул. Переездная, д.4/2, осуществляет ИП <...> (ИНН <...>).

Комиссия антимонопольного органа, проанализировав представленные материалы, а также текст рассматриваемой рекламы, способ распространения рекламы в г. Новоалтайске по адресу: ул. Переездная, д.4/2, приходит к выводу, что реклама «Бар Тонна Всегда свежие напитки по вкусной цене! Более 50 сортов напитков на розлив Огромный ассортимент самых вкусных закусок Кофе чай с собой Картофель фри, наггетсы Постоянно новые акции и скидки» с изображением пивных кружек, наполненных пенным напитком, и закусок (чипсы, сухарики и т.п.); «Тонна Разливные напитки Kruger 1876» с изображением товарного знака ОАО

«Томское пиво» размещена с нарушением п.1 ч.3 ст.5, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе», поскольку критерий, по которому осуществляется, сравнение отсутствует, а реклама алкогольной продукции (пива) не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций).

В соответствии с п.1 ч.2 ст.33 Федерального закона «О рекламе», антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламодистрибьютерам, операторам рекламных систем обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно п.49 Правил, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В материалах дела отсутствуют доказательства, свидетельствующие о прекращении распространения рассматриваемой рекламы с нарушением п.1 ч.3 ст.5, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

На основании изложенного и руководствуясь п.1 ч.2 ст.33, ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.42-47, п.49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «Бар Тонна Всегда свежие напитки по вкусной цене! Более 50 сортов напитков на розлив Огромный ассортимент самых вкусных закусок Кофе чай с собой Картофель фри, наггетсы Постоянно новые акции и скидки» с изображением пивных кружек, наполненных пенным напитком, и закусок (чипсы, сухарики и т.п.); «Тонна Разливные напитки Kruger 1876» с изображением товарного знака ОАО «Томское пиво», распространенную в г. Новоалтайске на фасаде здания по адресу: ул. Переездная, д.4/2, поскольку в ней нарушены требования п.1 ч.3 ст.5, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».
2. Вынести ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе.

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

<...>