

РЕШЕНИЕ

30 марта 2017 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления -
начальник отдела контроля за рекламой и
недобросовестной конкуренцией;

члены Комиссии: <...> – специалист-эксперт отдела контроля за
рекламой и недобросовестной конкуренцией;
<...> – ведущий специалист-эксперт отдела
контроля за рекламой и недобросовестной
конкуренцией,

рассмотрев дело № 65-08/2016, возбужденное в отношении ООО «Комтех» по факту распространения 09 сентября 2016 года по адресу: г. Челябинск, ул. Бр. Кашириных, д. 121 на входной группе в магазин с коммерческим обозначением «Сто пудов» рекламы со сведениями: «Где много Пива? Рыбы? Конечно у нас», «Заходи в лучший магазин Пива и рыбы! Сто пудов...» с признаками нарушения пункта 5 части 2 статьи 21, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление физического лица о распространении ненадлежащей рекламы магазина «Сто пудов» по адресу: г. Челябинск, ул. Бр. Кашириных, д. 121. Заявитель просит принять меры по прекращению распространения данной рекламы.

Специалистами Челябинского УФАС России осуществлен осмотр рекламы, ссылки на которую содержатся в заявлении, о чем составлен акт осмотра № 132 от 09 сентября 2016 года. В результате осмотра установлено, что на первом этаже жилого дома на входной группе в магазин с коммерческим обозначением «Сто пудов» установлены конструкции со сведениями: «Где много Пива? Рыбы? Конечно у нас», «Заходи в лучший магазин Пива и рыбы! Сто пудов...».

Также специалистами Челябинского УФАС России осуществлена фотосъемка уголка покупателя в магазине «Сто пудов», о чем составлен акт осмотра № 195-2016 от 29.09.2016. Из полученных материалов усматривается, что в уголке покупателя размещена лицензия № 74РАО0000190 от 02 июня 2016 года на розничную продажу алкогольной продукции, которая выдана ООО «Комтех». В приложении к лицензии указан адрес магазина: г. Челябинск, ул. Бр. Кашириных, д. 121. Здесь размещено свидетельство о государственной регистрации гр. <...> в качестве индивидуального предпринимателя.

От ООО «Комтех» поступили письменные пояснения вх. № 17802 от 29.12.2016, согласно которым 01.06.2016 г. между Обществом и индивидуальным предпринимателем <...> был заключен договор возмездного оказания услуг № 195, сроком действия до 09.06.2021 г. 14.08.2015 г. между <...> и обществом с ограниченной ответственностью «КОМТЕХ» был заключен договор № СУБ/ПЛС/64 субаренды нежилого помещения, согласно которому <...> передает, а ООО «Комтех» принимает в пользование нежилое помещение № 2, назначение: нежилое, площадью 95,5 кв. м, этаж: 1, расположенное по адресу: Челябинская область, г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 121, для организации розничной торговли алкогольной продукцией. Договор на изготовление и размещение рекламы со сведениями «Где много Пива? Рыбы?»... и пр. Обществом не заключался. 02.06.2016 г. на магазин по адресу: Челябинская область, г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 121 Обществом была получена лицензия на розничную продажу алкогольной продукции № 74РАО0000190. Наград, дипломов, результатов независимых маркетинговых исследований среди магазинов в г. Челябинске и т.п. у обособленного подразделения Общества нет. В период с 01.06.2016 г. по 30.09.2016 в магазине не осуществлялась реализация и поставка пива в магазине от лица ООО «Комтех». Как следствие, ООО «Комтех» не является распространителем рекламы алкогольной продукции пива с магазине с коммерческим обозначением «Где много Пива? Рыбы? Конечно у нас», «Заходи в лучший магазин Пива и рыбы! Сто пудов...».

От ИП <...>, привлеченной для участия в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства, а также от заинтересованного лица <...> запрошенные сведения не поступили.

Изучение материалов приводит к следующим выводам.

Согласно положениям статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламой следует понимать информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке (пункт 1); 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 (пункт 2); товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3).

На конструкциях, установленных по адресу: г. Челябинск, ул. Бр.Кашириных, д. 121 размещена информация: «Где много Пива? Рыбы? Конечно у нас», «Заходи в лучший магазин Пива и рыбы!», то есть сведения не обязательные к размещению в силу закона или в силу обычая делового оборота, такая информация в совокупности с коммерческим обозначением «Сто пудов» является рекламой, и на указанную информацию распространяются требования Федерального закона «О рекламе».

В силу пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций).

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

Внимание потребителей в рассматриваемой рекламе акцентируется на объекте рекламирования – магазине «Сто пудов», указывается на его ассортимент, в частности «пива», «рыба».

Информация о магазине «Сто пудов» обращает внимание и поддерживает интерес к указанному торговому объекту и реализуемому в нем товару, в том числе пиву и сопутствующей продукции – рыбе.

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона № 171-ФЗ от 22.11.1995 «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольная продукция - 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.

Таким образом, пиво является алкогольной продукцией.

Магазин по адресу: г. Челябинск, ул. Бр. Кашириных, д. 121 осуществляет розничную реализацию алкогольной продукции, что усматривается из лицензии № 74РАО0000190 от 02 июня 2016 года и приложения к ней.

Из анализа договора возмездного оказания услуг № 195, заключенного между ООО «Комтех» и ИП <...>, а также сопроводительной документации и акта оказанных услуг ООО «Комтех» осуществляет поставку лицензируемой алкогольной продукции по адресу: г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 121, в которую поставка пива не входит.

Наименование магазина «Сто пудов» в совокупности со сведениями «Где много Пива? Рыбы? Конечно у нас», «Заходи в лучший магазин Пива и рыбы!» позволяет индивидуализировать торговый объект как магазин, реализующий алкогольную продукцию.

Реклама продавца алкогольной продукции, в данном случае магазина «Сто пудов», размещенная 09 сентября 2016 года на рекламных конструкциях по адресу: г. Челябинск, ул. Бр. Кашириных, д. 121 содержит признаки нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», поскольку рассматривается как реклама продавца алкогольной продукции.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 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.

Частью 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверная реклама не допускается.

Использование в рекламе сравнительного термина «лучший» указывает на превосходство магазина «Сто пудов» над аналогичными объектами торговли.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 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», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

В рекламе магазина «Сто пудов» с использованием сравнительной характеристики «лучший» не указан критерий, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение, в связи с чем реклама содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель, за нарушение требований пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель.

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

ИП <...> доказательств распространения иным лицом на рекламной конструкции ненадлежащей рекламы магазина «Сто пудов» в г. Челябинске, ул. Братьев Кашириных, д. 121 не представлено.

Рекламодателем рекламы следует признать ИП <...>, как продавца алкогольной продукции, которая осуществляет реализацию алкогольной продукции согласно договору возмездного оказания услуг № 195 в магазине по адресу: г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 121.

Материалы, указывающие на принятие ИП <...> мер по прекращению нарушение рекламного законодательства по состоянию на 30 марта 2017 года антимонопольным органом не получены. В связи с изложенным, Комиссия считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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 магазина «Сто пудов», размещенную 09 сентября 2016 года по адресу: г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 121, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2 статьи 21, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ИП <...>

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

30 марта 2017 года

г. Челябинск

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

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;

члены Комиссии: <...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией;
<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

на основании своего решения от 30.03.2017 по делу № 65-08/2016 о признании ненадлежащей, рекламы магазина «Сто пудов», размещенной 09 сентября 2016 года по адресу: г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 121, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2 статьи 21, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП <...> незамедлительно со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требований пункта 5 части 2 статьи 21, пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно не размещать рекламу магазина «Сто пудов» со сведениями: «Где много Пива? Рыбы? Конечно у нас», «Заходи в лучший магазин Пива и рыбы! Сто пудов...».

2. ИП <...> представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 02 мая 2017 года** (фотоматериалы входной группы магазина «Сто пудов» по адресу: г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 121).

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

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Челябинское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях привлечь виновное лицо к административной ответственности.