

Резолютивная часть решения объявлена **16 июля 2014 года**

Решение изготовлено в полном объеме **21 июля 2014 года**

г.

Барнаул

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

председатель Комиссии

К <...>,

члены Комиссии:

Б<...>;

Б<...>,

рассмотрев дело № 71-ФАС22-Р/06-14 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившегося в распространении на Интернет-сайте, находящемся в свободном доступе по адресу www.alkomarket22.ru, рекламы алкогольной продукции, табачных изделий «АЛКОМАРКЕТ доставка алкоголя в Барнауле 609-557 мы работаем каждую ночь, звоните... Закажите сувенирные магнитики и получите алкоголь в подарок! Доставка бесплатно!...», в которой усматриваются признаки нарушения статьи 7, части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – рекламораспространителя ООО «Алкомаркет» (г. Барнаул, Карева пер., 6А) – генерального директора Н<...>,

УСТАНОВИЛА:

в свободном доступе в сети Интернет на сайте по адресу www.alkomarket22.ru под видом рекламы реализации сувенирных магнитов распространяется реклама алкогольной продукции, табачных изделий «АЛКОМАРКЕТ доставка алкоголя в Барнауле 609-557 мы работаем каждую ночь, звоните... Закажите сувенирные магнитики и получите алкоголь в подарок! Доставка бесплатно!... Собрались веселиться, а чего-то не хватает? Звоните: 609-557 И через 20 минут, он будет на вашем столе!».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама – 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. Под объектом рекламирования понимается 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.

Федеральный закон «О рекламе» предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются».

Согласно пункту 3 части 2 статьи 5 настоящего Федерального закона, недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождественен или сходен до степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара.

Размещенная на сайте реклама алкогольной продукции распространяется под видом продажи сувенирных магнитов, приобретая которые, потребитель получает в подарок алкоголь, сигареты. О данном факте свидетельствует информация на сайте: *«Алкогольные напитки по своей природе заканчиваются в самый неподходящий момент: к вам внезапно пришли гости, а их нечем угостить или, готовясь к запланированному торжеству, в суете вы забыли купить алкоголь. Мы с вами прекрасно знаем, что купить алкоголь ночью в Барнауле возможно только в местах с соответствующей лицензией на право продавать спиртное ночью в Барнауле. К ним относятся: бары, рестораны, ночные клубы и пабы, но возникает закономерный вопрос, есть ли альтернативное решение данной проблемы? Наш ответ: конечно, есть! Вам нужно просто запомнить наш телефон: 609-557, набрав его заказать сувенирный магнит и в качестве приятного бонуса, совершенно бесплатно, наш курьер привезет вам любые алкогольные и безалкогольные напитки, сигареты и сопутствующие товары, на выбор из нашего каталога подарков, прямо к вам домой (офис, гостиницу, сауну)».*

Из существа обстоятельств явно следует, что рекламируемая услуга по бесплатной доставке алкоголя ночью, а также продаже магнитов с целью получения потребителями подарка в виде алкогольной продукции, предполагает под собой реализацию алкогольной продукции в ночное время суток. В данном случае имеет место притворная сделка, т.е. сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку (часть 2 статьи 170 ГК РФ).

Причина возникновения притворной сделки кроется в желании сторон скрыть подлинную природу своих отношений и избежать нежелательных для себя гражданских, налоговых и иных правовых последствий. При этом стороны преследуют цель получить тот же результат, которого они достигли бы, совершая сделку открыто.

В соответствии с частью 5 статьи 16 Федерального закона «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития)

алкогольной продукции» не допускается розничная продажа алкогольной продукции с 23 часов до 8 часов по местному времени, за исключением розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой организациями, и розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, осуществляемой индивидуальными предпринимателями, при оказании такими организациями и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания, а также розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой магазинами беспошлинной торговли.

Согласно части 1 статьи 8 Закона Алтайского края № 5-ЗС от 06.02.2012 «О регулировании отдельных отношений в сфере розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции на территории Алтайского края», не допускается розничная продажа алкогольной продукции с 21 часа до 9 часов по местному времени, за исключением розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой организациями, и розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, осуществляемой индивидуальными предпринимателями, при оказании такими организациями и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания, а также розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой магазинами беспошлинной торговли.

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации. В понимании Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе является запрещенная Федеральным законом «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», а также Законом Алтайского края № 5-ЗС от 06.02.2012 услуга по реализации алкогольной продукции в ночное время суток, в связи с чем, данная реклама содержит признаки нарушения пункта 1 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Указанный в рекламе Интернет сайт www.alkomarket22.ru – находится в свободном доступе в сети Интернет и является, исходя из информации, размещенной на данном сайте, Интернет - магазином.

Главная страница сайта представлена рекламным баннером:

Далее на главной странице размещен активный каталог реализуемых товаров, а именно: виски, пиво, водка, коньяк, вино, шампанское, вермут, ром, текила, ликер, напитки. Все товары представлены в ассортименте.

Кроме того, на сайте, помимо алкогольной продукции с изображением бутылок, представлен ассортимент табачной продукции с демонстрацией пачек сигарет Winston, Kent, Parliament, а также кальяна.

При нажатии на название алкогольной продукции происходит переход на данную страницу, где размещены изображения предлагаемых марок алкогольной

продукции с их характеристиками: объем, цена, с надписью «магнит».

Обозначенная информация полностью соответствует легальному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объектам рекламирования, а именно к алкогольной продукции и сигаретам.

В соответствии с частью 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В силу пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

На основании изложенного, реклама алкогольной и табачной продукции, размещенная на сайте www.alkomarket22.ru, распространяется с нарушением пункта 3 части 2 статьи 5, пунктов 1, 8 статьи 7, части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 7, части 2 статьи 21 настоящего Федерального закона несет рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, за нарушение пункта 3 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» - рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно информации, представленной Региональным Сетевым Информационным Центром (RU CENTER), администратором домена www.alkomarket22.ru является Назаров Александр Анатольевич, являющийся, согласно сведениям из ЕГРЮЛ по состоянию на 22.05.2014г., генеральным директором ООО «Алкомаркет».

Н<...> на заседании Комиссии факт нарушения законодательства о рекламе признал, указал на то, что сайт создан им как физическим лицом по собственной инициативе, компания лишь пользовалась сайтом.

Рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы, согласно материалам и обстоятельствам дела, является ООО «Алкомаркет».

Таким образом, Комиссией установлено, что при распространении рекламы: *«АЛКОМАРКЕТ доставка алкоголя в Барнауле 609-557 мы работаем каждую ночь, звоните... Закажите сувенирные магнитики и получите алкоголь в подарок! Доставка бесплатно!...»*, нарушены требования пункта 3 части 2 статьи 5, пунктов 1, 8 статьи 7, части 2 статьи 21 Федерального закона «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 алкогольной и табачной продукции, размещенную на Интернет сайте www.alkomarket22.ru, поскольку при ее размещении и распространении нарушены требования пункта 3 части 2 статьи 5, пунктов 1, 8 статьи 7, части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать рекламодателю, рекламораспространителю – ООО «Алкомаркет» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для возбуждения производства по делу об административном правонарушении и проведении административного расследования в соответствии со статьей 14.3 КоАП РФ

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