

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/21-768/2020

01 сентября 2020 года

город

Омск

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

председатель Комиссии – <...>, врио заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 055/05/21-768/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом с ограниченной ответственностью «Лента» (ИНН <...>, ОГРН <...>, далее – ООО «Лента», Общество) рекламы, содержащей признаки нарушения требований части 2.1 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «Лента» - <...> (доверенность № 78 АБ 5781147 от 17.10.2018)

в отсутствие заявителей <...>, <...>, извещенных надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России обратились физические лица по факту распространения ООО «Лента» (адрес электронной почты отправителя: <...>) рекламы алкогольной продукции следующего содержания:

«ВИНО ПИТЬ БУДЕШЬ ТЫ!

Переходи на сторону союза вина и сыра. Специально для вас до 24 июня 4 альянса со скидкой 40%. Одно можно утверждать с уверенностью: будет очень вкусно! bar.lenta.com

Да прибудет с тобой сила: сила Сицилии! Белое вино с чистым фруктовым вкусом в балансе с нежным сыром с белой плесенью... от такого сочетания невозможно отказаться! Да пребудет с вами сила Сицилии. Без лишних нот. Белое сухое вино DONNAFUGATA ANTHILIA Сицилия DOC, Италия, 0,75 л Сыр PRESIDENT мягкий с белой плесенью Petit Brie 60% 125 г.

Люк, я твой Сотерн! Сыр с голубой плесенью и чудесный Сотерн – между ними есть незримая связь. Белое сладкое вино CHATEAU DE VILLEFRANCHE SAUTERNES Бордо Сотерн АОС, Франция, 0, 75 л. Сыр CASTELLO Blue Classic с голубой плесенью 50% 125 г.

Вот так херес и открывается – под гром аплодисментов! Можно не опасаться за демократию в галактической республике, пока у нас есть херес и пармезан для каждого. Белое сухое ликерное вино ALEXANDRO SHERRY Fino, Испания, 0,75л. Сыр DZIUGAS Пармезан 2месяца 40% 240г.

Давным-давно в далеком-далеком Бордо

Все великие истории начинались с чего-то невероятного или волшебного. Попробуйте полутвердый сыр чеддер с незабываемым красным вином из Бордо

Красное сухое вино CHATEAU D'ARCINS Бордо О-Медюк Крю Буржуа АОС, Франция, 0,75 л. Сыр HEIDI полутвердый Чеддер 50% 200 г

ЛЕНТА БАР ДЕГУСТАЦИЯ ЯРКИХ ВПЕЧАТЛЕНИЙ Вступайте в клуб «ЛЕНТА бар» bar.lenta.com Получите персональные скидки на вино и сыр из подборки Активируйте предложения и предъявите вашу карту «ЛЕНТА» на кассе bar.lenta.com

Предложение действует для участников клуба «ЛЕНТА бар» bar.lenta.com с 28 мая по 24 июня 2020 г. включительно. Предложение необходимо активировать в личной кабинете. Предложение действует во всех гипермаркетах и супермаркетах «ЛЕНТА» вашего региона. Скидка предоставляется по карте «ЛЕНТА». Если на товар распространяется несколько скидок, покупателю предоставляется наибольшая скидка. Скидки не

суммируются. Скидка предоставляется от цены без карты. При наличии товара в сети магазинов «ЛЕНТА». Подробная информация в магазинах «ЛЕНТА» или по телефону 8-800-700-41-11. Звонок по России бесплатно».

При этом указанная реклама сопровождалась изображением вина различных марок (вино сухое белое «DONNAFUGATA ANTHILIA», белое сладкое вино «CHATEAU DE VILLEFRANCHE SAUTERNES», белое сухое ликерное вино «ALEXANDRO SHERRY Fino», красное сухое вино «CHATEAU D'ARCINS»), содержание этилового спирта в которых превышает пять процентов объема готовой продукции.

Более того в одном из обращений указано: «...Во-первых фраза «Вино пить будешь ты!» - это призыв к принятию алкоголя, а также к спаиванию населения... Во-вторых, Я с компанией «Лента» на «Ты» не переходила, звучит не уважительно с их стороны. Это нарушение общепринятых норм поведения, взаимоуважения и элементарного этикета...».

В другом обращении содержится следующая информация: «...Своим призывом к употреблению алкоголя она нарушила мои права на здоровый образ жизни, а также призвала неопределенный круг лиц к употреблению алкогольных (опьяняюще-наркотических) напитков, которые по статистике являются причиной повышения криминальных преступлений среди населения...».

В качестве доказательства получения вышеуказанной информации заявителями к обращениям приложены скриншоты, отражающие содержание сообщений, а также дату и время их поступления.

На запрос Омского УФАС России ООО «Лента» были представлены пояснения (вх. № 7328э от 02.07.2020), согласно которым: «...В рассматриваемом случае информация о специальных предложениях на сыр и вино была направлена выявленному путем аналитической работы конкретному лицу, имеющему карту постоянного покупателя «Лента», с помощью которой были совершены покупки алкогольной продукции и сыра за последние 9 месяцев, предшествующих направлению».

Информация о специальных предложениях на сыр и вино была направлена по конкретному адресу электронной почты, указанному покупателем при получении карты постоянного покупателя в соответствующем согласии на получение информации от ООО «Лента».

Кроме того, воспользоваться данным предложением соответствующее лицо могло, только будучи участником клуба «ЛЕНТА бар» (bar.lenta.com) и активировав направленное предложение в личном кабинете, о чем было указано непосредственно в информации, направленной данному покупателю.

Таким образом, предложение, направленное по электронной почте определенному лицу, имеющему карту постоянного покупателя и совершившему по ней в определенный период времени покупку алкогольной продукции и сыра и действующее только в случае его активации в личном кабинете клуба «ЛЕНТА бар» (bar.lenta.com), исключает интерес и доступ к нему иных лиц.

С учетом вышеизложенного, рассматриваемая информация о специальных предложениях, направленная конкретному покупателю по электронной почте и действующая на вышеуказанных условиях, не является рекламой и не попадает под регулирование Федерального закона «О рекламе».

Принимая во внимание указанные обстоятельства, полагаем, что в действиях ООО «Лента» отсутствуют нарушения требований действующего законодательства».

Аналогичная позиция изложена в пояснениях Общества от 31.08.2020 вх. № 9600э, а также поддержана представителем ООО «Лента» на заседании 01.09.2020.

Комиссия Омского УФАС России не может согласиться с доводами ООО «Лента» ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **реклама** - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Исходя из приложенных к обращениям материалов следует, что рассматриваемая реклама алкогольной продукции была распространена в виде электронных писем, направленных на адрес электронной почты заявителей.

При этом распространение рекламы посредством электронной почты должно осуществляться с учетом требований статьи 18 Федерального закона «О рекламе».

Термин «реклама», обозначенный в части 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе», предполагает значение, отличающееся от общего понятия «реклама», данного в статье 3 Федерального закона «О рекламе», а именно, в нем отсутствует такой признак рекламы, как ее адресованность неопределенному кругу лиц. Информация, передаваемая посредством использования электронной почты, является индивидуализированной по способу распространения, так как направляется определенным адресатам.

Таким образом, в силу специфики способа распространения, такая индивидуализация, а именно направление рекламы на конкретные адреса электронной почты, предполагается нормами законодательства о рекламе (часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе») и не является обстоятельством, исключающим рекламный характер распространенного электронного сообщения. Информация, передаваемая посредством использования электросвязи, всегда предполагает наличие ряда индивидуализированных (посредством адреса электронной почты) адресатов, которые ее получают.

Более того, в тексте рекламы, распространенной ООО «Лента», отсутствуют персональные данные лица, на восприятие которого направлена распространенная информация, в связи с чем реклама не имеет ограничений по распространению исходя из ее содержания.

При разрешении вопроса относительно рекламного характера той или иной информации необходимо исходить, в том числе, из наличия либо отсутствия именно в содержании такой информации указания на её конкретного получателя.

Следовательно, указанное обстоятельство (отсутствие в тексте информации какого-либо указания на средства индивидуализации, позволяющие идентифицировать ее конкретного получателя (как в личной переписке), позволяет говорить о том, что названная информация адресована неопределенному кругу лиц, вне зависимости от того, каким количеством лиц она была получена.

Согласно пояснениям ООО «Лента» (вх. № 7328э от 02.07.2020, вх. № 9600э от 31.08.2020) «...Информация о специальных предложениях на сыр и вино была направлена по конкретному адресу электронной почты, указанному покупателем при получении карты постоянного покупателя в соответствующем согласии на получение информации от ООО «Лента...».

Исходя из представленной в материалы дела информации, подобная рассматриваемой информация направлялась клиентам ООО «Лента», оставившим адрес электронной почты при получении карты постоянного покупателя в соответствующем согласии на получение информации от ООО «Лента».

Между тем Комиссия Омского УФАС России отмечает, что рассматриваемая реклама не является персональным предложением заявителям, а направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования и поддержанию интереса к нему. При этом стоит отметить, что Комиссией также учитывалось то, что приобрести товар в сети магазинов ООО «Лента» могут не только держатели карт ООО «Лента», но и лица посетившие магазин совместно с владельцем такой карты, что также свидетельствует о неограниченном круге лиц-потребителей такой рекламы и ее направленность на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Кроме того, информация о специальных предложениях на сыр и вино с указанием на сроки и размер скидок свидетельствуют о том, что подобные акции направлены на стимулирование интереса потребителей к указанной категории товара и побуждению приобрести данный товар именно в ООО «Лента».

При этом, такая информация, сознательно доводимая распространителем исключительно до лиц, являющихся держателями карт «Лента», создана и адресована неопределенному лицу, и может быть воспринята любым потребителем.

Резюмируя, Комиссия отмечает, что рассматриваемая реклама не является персональным предложением заявителям, а направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования и поддержанию интереса к нему.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального 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.

Под **товаром** понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Исходя из содержания рассматриваемой информации, Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу, что объектом рекламирования является как товар – сыр и алкогольная продукция, реализуемая ООО «Лента», так и сама сеть магазинов, как продавец алкогольной продукции.

Учитывая изложенное, рассматриваемая информация о специальных предложениях на сыр и вино, сопровождающаяся изображением алкогольной продукции и направленная ООО «Лента» в адрес заявителей посредством электронной почты, является рекламой, следовательно, на нее распространяются требования части 2.1. статьи 21 Федерального закона «О рекламе», согласно которой **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. Реклама вина и игристого вина (шампанского), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда разрешается на выставках пищевой продукции (за исключением продуктов детского питания) и выставках организаций общественного питания.

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» 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.

В рассматриваемых рекламных материалах содержалась информация, в том числе о возможности приобретения в сети магазинов ООО «Лента» следующих товаров: белое сухое вино DONNAFUGATA ANTHILIA Сицилия DOC, Италия; белое сладкое вино CHATEAU DE VILLEFRANCHE SAUTERNES Бордо Сотерн AOC, Франция; красное сухое вино CHATEAU D'ARCINS Бордо О-Медюк Крю Буржуа AOC, Франция; белое сухое ликерное вино ALEXANDRO SHERRY Fino, Испания.

Сообщения, направляемые посредством электронной почты содержали в себе информацию о скидках в определенную дату на определенную категорию товаров - алкогольную продукцию.

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.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая** реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - это изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно определениям, данным в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Лента» является и рекламодателем, и рекламодателем.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что ответственность за нарушение требований части 2.1. статьи 21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Рассмотрев материалы дела, пояснения представителя ООО «Лента», Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Лента» требований части 2.1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы алкогольной продукции посредством электронной почты.

Учитывая, пояснения представителя ООО «Лента» о том, что в настоящее время реклама не распространяется, Комиссией Омского УФАС России сделан вывод о нецелесообразности выдачи ООО «Лента» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 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 рекламу алкогольной продукции «ООО «Лента» (ИНН <...>, ОГРН <...>): **«ВИНО ПИТЬ БУДЕШЬ ТЫ!**

Переходи на сторону союза вина и сыра. Специально для вас до 24 июня 4 альянса со скидкой 40%. Одно можно утверждать с уверенностью: будет очень вкусно! bar.lenta.com

Да придёт с тобой сила: сила Сицилии! Белое вино с чистым фруктовым вкусом в балансе с нежным сыром с белой плесенью... от такого сочетания невозможно отказаться! Да пребудет с вами сила Сицилии. Без лишних нот. Белое сухое вино DONNAFUGATA ANTHILIA Сицилия DOC, Италия, 0,75 л Сыр PRESIDENT мягкий с белой плесенью Petit Brie 60% 125 г.

Лок, я твой Сотерн! Сыр с голубой плесенью и чудесный Сотерн – между ними есть незримая связь. Белое сладкое вино CHATEAU DE VILLEFRANCHE SAUTERNES Бордо Сотерн АОС, Франция, 0, 75 л. Сыр CASTELLO Blue Classic с голубой плесенью 50% 125 г.

Вот так херес и открывается – под гром аплодисментов! Можно не опасаться за демократию в галактической республике, пока у нас есть херес и пармезан для каждого. Белое сухое ликерное вино ALEXANDRO SHERRY Fino, Испания, 0,75л. Сыр DZIUGAS Пармезан 2месяца 40% 240г.

Давным-давно в далеком-далеком Бордо

Все великие истории начинались с чего-то невероятного или волшебного. Попробуйте полутвердый сыр чеддер с незабываемым красным вином из Бордо

Красное сухое вино CHATEAU D'ARCINS Бордо О-Медюк Крю Буржуа АОС, Франция, 0,75 л. Сыр HEIDI полутвердый Чеддер 50% 200 г

ЛЕНТА БАР ДЕГУСТАЦИЯ ЯРКИХ ВПЕЧАТЛЕНИЙ Вступайте в клуб «ЛЕНТА бар» bar.lenta.com Получите персональные скидки на вино и сыр из подборки Активируйте предложения и предъявите вашу карту «ЛЕНТА» на кассе bar.lenta.com

Предложение действует для участников клуба «ЛЕНТА бар» bar.lenta.com с 28 мая по 24 июня 2020 г. включительно. Предложение необходимо активировать в личной кабинете. Предложение действует во всех гипермаркетах и супермаркетах «ЛЕНТА» вашего региона. Скидка предоставляется по карте «ЛЕНТА». Если на товар распространяется несколько скидок, покупателю предоставляется наибольшая скидка. Скидки не суммируются. Скидка предоставляется от цены без карты. При наличии товара в сети магазинов «ЛЕНТА». Подробная информация в магазинах «ЛЕНТА» или по телефону 8-800-700-41-11. Звонок по России бесплатно», сопровождающуюся изображением вина различных марок, содержание этилового спирта в которых превышает пять процентов объема готовой продукции, и распространенную 30.05.2020 посредством электронной почты (адрес электронной почты отправителя: <...>), ненадлежащей, нарушающей требования части 2.1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать ООО «ООО «Лента» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 08 сентября 2020 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>