

ООО «Ковчег»

ул. Свободы, д. 17 г,
г. Ярославль, 150000

ОАО «Городской телеканал»

ул. Свободы, д. 46/39,
г. Ярославль, 150000

ИП <...>

РЕШЕНИЕ по делу № 076/05/5-102/2020

Решение изготовлено в полном объеме «27» марта 2020 года

«13» марта 2020 года г. Ярославль

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

председатель Комиссии – заместитель руководителя Управления Гудкевич Е. В.,

члены Комиссии – начальник отдела контроля органов власти и рекламы Семенюк А. В., главный специалист-эксперт Солодяшкина С. Д.,

рассмотрев дело № 076/05/5-102/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту распространения рекламы ресторана «Ковчег», с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в присутствии представителя ОАО «Городской телеканал» по доверенности № 14 от 21.02.2020 г. <...>, директора ООО «Ковчег» <...>, представителя ООО «Ковчег» по доверенности от 12.03.2020 г. <...>, а также ИП <...>, привлеченных к участию в деле в качестве лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации,

УСТАНОВИЛА:

Ярославским УФАС России в связи с поступившим 17 января 2020 года обращением выявлен факт распространения в эфире телеканала «ГТ-Ярославль» 11 декабря 2019 года в период с 8.00 до 09.00 рекламного видеосюжета об открытии нового зала «Паруса» в ресторане «Ковчег».

Дело возбуждено по признакам нарушения пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 3 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассмотрев материалы дела, представленные документы и пояснения ОАО «Городской телеканал», ООО «Ковчег», ИП <...>, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама – информация, распространяемая любым способом, в любой форме и 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.

Пункт 2 той же статьи определяет объект рекламирования как 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.

Информация, размещенная в указанном видеосюжете, обладает всеми вышеперечисленными признаками и, следовательно, является рекламой. Объектом рекламирования в данном видеосюжете выступает ресторан «Ковчег» и новый зал «Паруса» в данном ресторане, в котором, как следует из видеоряда сюжета, реализуется алкогольная продукция (шампанское, вино, мартини).

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться, в частности, в телепрограммах и радиопрограммах, при кино- и видеообслуживании.

В соответствии с Письмом ФАС России от 24.01.2011 N АК/1829 "О разграничении понятий вывеска и реклама", а также Письмом ФАС России от 26.12.2013 № АК/53059/13 «О разграничении понятий вывеска и реклама» системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи или иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

Таким образом, поскольку рассматриваемая рекламная информация не содержит указания

на конкретные марки алкогольной продукции (шампанского, вина, мартини), то в данном случае имеет место не реклама алкогольной продукции, а реклама ресторана «Ковчег» (нового зала «Паруса» в данном ресторане), в том числе, и как продавца алкогольной продукции.

Вместе с тем, согласно пункту 4 части 2 статьи 2 ФЗ «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.

Таким образом, поскольку рассматриваемая рекламная информация о продавце алкогольной продукции (шампанского, вина, мартини) размещена в эфире телеканала «ГТ-Ярославль», то в данном случае установлено нарушение пункта 3 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, в соответствии с пунктом 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускаются демонстрация процессов курения и потребления алкогольной продукции.

В рассматриваемом видеосюжете демонстрируются напитки в бокалах, предназначенных для шампанского и вина, в том числе, на столах, за которыми сидят гости ресторана, также гости ресторана держат данные бокалы с напитками в руках, и «чокаются» ими, а также демонстрируются изображения бутылок с данными напитками (с вином, шампанским, мартини), без указания марок, что воспринимается как демонстрация потребления алкогольной продукции.

Следовательно, в данном случае установлено нарушение пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Установлено, что деятельность в ресторане «Ковчег» осуществляет ООО «Ковчег».

ОАО «Городской телеканал» в ответ на запрос Ярославского УФАС России представило видеозапись рассматриваемого видеосюжета, а также копию счета-заказа от 29.11.2019 № 2045, копию акта приема-сдачи работ по счету заказу № 2045 от 29.11.2019 г., в которых указано, что заказчиком выхода рассматриваемого видеосюжета является ИП <...>.

Представитель ОАО «Городской телеканал» на заседании Комиссии 26.02.2020 г. пояснила, что, по мнению данной организации, в рекламном видеосюжете об открытии нового зала «Паруса» в ресторане «Ковчег» не осуществлялась демонстрация процесса потребления алкогольной продукции. Под процессом потребления алкогольной продукции следует понимать совершение таких действий, которые непосредственно направлены на фактическое употребление алкогольной продукции. В рассматриваемом видеосюжете не осуществлялось показа людей, употребляющих по назначению (пьющих) алкогольную продукцию. Имелись только изображения гостей ресторана с бокалами в руках и на столах. При этом нельзя сделать вывод о том, что содержимым указанных бокалов являлась алкогольная продукция, исходя только из предназначения данных бокалов для вина и шампанского. В меню ресторана «Ковчег» имеется большой ассортимент безалкогольных напитков. В рассматриваемом случае необходимость наличия красивых бокалов была обусловлена форматом события открытия нового зала в ресторане «Ковчег» и является лишь атрибутикой праздника. В рассматриваемом видеосюжете объектом рекламирования является зал «Паруса», а не алкогольная продукция.

Копии аналогичных письменных пояснений представлены в материалы дела.

Представитель ООО «Ковчег» и ИП <...> поддержали позицию ОАО «Городской телеканал»,

пояснения аналогичного содержания также представлены в материалы дела.

Кроме того, ИП <...> пояснил, что договор на изготовление и распространение рассматриваемого видеоролика с ООО «Ковчег» не заключался, была только устная договоренность. Видеоролик был изготовлен непосредственно ИП <...> и предоставлен для размещения ОАО «Городской телеканал».

В рамках рассмотрения данного дела Комиссией установлено, что от заявителя поступила информация о том, что 11 декабря 2019 года в эфире телеканала «ГТ-Ярославль» выходила реклама зала «Паруса» ресторана «Ковчег» с участием мальчиков, в том числе, мальчиков-жонглеров, в которой еще более явно демонстрировались алкогольные напитки и процесс их употребления.

В связи с поступившей от заявителя информацией определением об отложении рассмотрения дела № 076/05/5-102/2020 у лиц, участвующих в деле были запрошены следующие документы и сведения:

- запись эфира телеканала «ГТ-Ярославль» с 8.00 до 9.00 от 11 декабря 2019 года;
- все рекламные ролики ресторана «Ковчег» за декабрь 2019 г., в том числе за 11 декабря 2019 года с 8.00 до 9.00, в частности, с участием детей (мальчиков, а также мальчиков-жонглеров);
- акты приема-сдачи выполненных работ по размещению рекламы;
- согласованные для размещения видеоролика рекламы;
- документы, свидетельствующие об оплате рекламы;
- доказательства, подтверждающие наличие безалкогольных напитков в бокалах, демонстрируемых в видеоролике с рекламой;
- письменные пояснения в случае отсутствия указанных документов;

На заседании Комиссии 13.03.2020 г. ИП <...> пояснил, что иных роликов об открытии зала «Паруса» 11 декабря 2019 года в эфире телеканала «ГТ-Ярославль» кроме ранее представленного в материалы дела, не выходило. В подтверждение повторно представлена видеозапись рассматриваемого видеосюжета, а также копия акта приема-сдачи работ, заключенного с ОАО «Городской телеканал», платежное поручение № 999918 от 30.12.2019 г.

Представитель ОАО «Городской телеканал» сообщила, что запись эфира телеканала «ГТ-Ярославль» за 11.12.2019 г. с 8.00 до 9.00 представить не представляется возможным, так как эфир хранится в течение одного месяца в соответствии с Законом о СМИ. Ролик ресторана «Ковчег» в течение 2019 г. был размещен только в программе «Утренний фреш» 11 декабря 2019 г., иных видеороликов об открытии зала «Паруса» в эфир не выходило.

Также ИП <...> пояснил, что документы, подтверждающие наличие безалкогольных напитков в бокалах имеются у ООО «Ковчег».

Представители ООО «Ковчег» сообщили, что во время открытия зала «Паруса» и съемки рассматриваемого видеосюжета в бокалах находились безалкогольные напитки в связи с тем, что на открытии зала «Паруса» присутствовали несовершеннолетние дети. В подтверждение представлена копия приказа № 127 от 09.12.2019 г. директора ООО «Ковчег» <...>, а также копия накладной № АА-041206 от 04.12.2019 г. о закупке безалкогольных напитков.

Кроме того, представители ООО «Ковчег» сообщили, что безалкогольные напитки были налиты в бокалы для вина и шампанского, поскольку в других емкостях напитки выглядели бы не так

празднично, что не соответствовало атмосфере мероприятия. Иных видеосюжетов об открытии зала «Паруса» в эфире телеканала «ГТ-Ярославль» не выходило.

Копии аналогичных письменных пояснений представлены в материалы дела, а также указанным пояснениям приложены копии платежного поручения № 999918 от 30.12.2019 г., акта приема-сдачи работ по счету-заказу № 2045 от 29.11.2019 г., счета-заказа № 2045 от 29.11.2019 г., заключенные с ИП <...>, а также видеозапись рассматриваемого видеосюжета

По мнению Комиссии, доводы лиц, участвующих в деле об отсутствии демонстрации в рассматриваемом видеоролике потребления алкогольной продукции и наличии в сюжете только безалкогольной продукции является несостоятельным на основании следующего.

Реклама и ее содержание оцениваются и рассматриваются с точки зрения восприятия ее обычным потребителем, не обладающим специальными познаниями.

Традиционно в сознании обычного потребителя бокалы, предназначенные для употребления алкогольных напитков, вина, шампанского, а также бутылки, визуальны идентичные бутылкам с шампанским, вином, мартини ассоциируются с прямым назначением этих бокалов и бутылок, и, следовательно, с алкогольной продукцией и ее употреблением.

Использование бокалов, предназначенных для употребления алкогольных напитков, вина, шампанского, а также бутылок, визуальны идентичных бутылкам с шампанским, вином, мартини, для розлива и употребления безалкогольной продукции не является традиционным и общепринятым.

Из видеосюжета никоим образом не следует, что в бокалах и бутылках, демонстрируемых в сюжете, находится именно безалкогольная продукция. Бокалы и бутылки визуальны выглядят как предназначенные непосредственно для алкогольной продукции, вина, шампанского, мартини.

При этом, до сведения потребителей не доведено, что в бокалах и бутылках находится именно безалкогольная продукция, это не озвучено, нет каких-либо пометок и сведений об этом в сюжете. И, следовательно, воспринимается потребителем в традиционном понимании как алкогольная продукция и ее употребление в честь праздничного события открытия нового зала «Паруса» в ресторане «Ковчег».

Представленные ООО «Ковчег» накладные на безалкогольные напитки, а также приказ директора ООО «Ковчег», по мнению Комиссии, не свидетельствуют о том, что именно эти напитки находились в бокалах и бутылках.

В частности, в соответствии с представленными накладными закупались такие безалкогольные напитки, как лимонад, «Кока-кола», минеральная вода.

При этом такие безалкогольные напитки не выпускаются традиционно в бутылках, визуальны идентичных бутылкам с шампанским, вином, мартини.

Сведения и доказательства, подтверждающие закупку бутылок с безалкогольным шампанским, ООО «Ковчег» в материалы дела не представлено.

Кроме того, к признакам демонстрации процесса потребления алкогольной продукции, относится не только показ людей, непосредственно пьющих алкогольную продукцию, но и держащих в руках бокалы с алкогольной продукцией, «чокающихся» бокалами с алкогольной продукцией, держащих в руках бутылки с алкогольной продукцией, поскольку все это с очевидностью свидетельствует о намерении людей потреблять алкогольную продукцию.

В связи с изложенным, по мнению Комиссии, в рассматриваемом видеосюжете ресторан «Ковчег» и новый зал в этом ресторане «Паруса» позиционируются в том числе, как продавец алкогольной продукции, к продукции и услугам которого привлекается внимание.

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 3 части 5 статьи 5 Закона несет рекламодатель.

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 2 статьи 21 данного закона, несет рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 8 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в [ЧАСТЯХ 6 и 7](#) настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

Пунктом 5 части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель — изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 6 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламопроизводитель является лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

На основании изложенного, в соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Ковчег», рекламораспространителем – ОАО «Городской телеканал», а рекламопроизводителем – ИП Муканов С. Д.

Следовательно, ООО «Ковчег» как рекламодатель рассматриваемой рекламы нарушило требования пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

ОАО «Городской телеканал» как рекламораспространитель рассматриваемой рекламы нарушило требования пункта 3 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

ИП <...> как рекламопроизводитель рассматриваемой рекламы нарушил требования пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 3 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Поскольку из пояснений лиц, участвующих в деле, и материалов дела следует, что рассматриваемая реклама выходила в эфир единожды, Комиссия пришла к выводу, что отсутствуют основания для выдачи предписания.

Ответственность за нарушение требований пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а за нарушение пункта 3 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» ответственность предусмотрена частью 2 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 4, 37-43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу нового зала «Паруса» ресторана «Ковчег», вышедшую в эфире телеканала «Т-Ярославль» 11 декабря 2019 года в период с 8.00 до 09.00, поскольку при ее распространении нарушены требования 3 части 5 статьи 5, пункта 3 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не выдавать в связи с прекращением нарушения.

3. Передать материалы дел уполномоченному должностному лицу Ярославского УФАС России для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1, 2 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии Е. В. Гудкевич

Члены Комиссии: А. В. Семенюк

С. Д. Солодяшкина