

## РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/96-2016

24 января 2017 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/96-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения Обществом с ограниченной ответственностью «Омск здесь» (далее - ООО «Омск здесь», Общество) рекламы, нарушающей требования пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5, пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии представителя ООО «Омск здесь» - <...> (доверенность б/н от 14.10.2015),

в отсутствие представителя ООО «РА «Пиар-Движение», извещенного надлежащим образом,

в присутствии заявителя – <...>,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило обращение физического лица по факту распространения 21 июня 2016 года на сайте информационного агентства «Омск здесь» (электронная страница <http://omskzdes.ru/company-news/39636.html>) статьи рекламного характера «Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!».

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» **реклама** - это 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.

Согласно пункту 2 статье 3 Федерального закона «О рекламе», **объект рекламирования** - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В рассматриваемой статье содержатся попадающие под понятие «реклама» сведения о проведении АО «САН ИнБев» **открытых экскурсий на своих заводах в рамках Всероссийской акции «Открытые пивоварни», а также информация:**

*«...Омский филиал АО «САН ИнБев» - одно из крупнейших пивоваренных предприятий Европы, родина национальных брендов «Сибирская корона» (1996 г.) и Bagbier (1995 г.). Помимо пива завод производит солод. Продукция завода удостоивалась многочисленных наград в Сочи, Омске, Новосибирске, Санкт-Петербурге и Москве. Пиво из Сибири получило признание на международных конкурсах в Чехословакии, Германии, Финляндии, Швейцарии.*

*Сегодня омский филиал является крупнейшим заводом компании «САН ИнБев», самым мощным пивоваренным заводом за Уралом и входит в число крупнейших производителей пива в Европе...».*

При этом данная реклама является ненадлежащей, т.е. не соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»), исходя из следующего:

**1.** 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.

В информационном письме Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 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.

Товарный знак «Сибирская Корона» (в частности, свидетельство Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам № 299359) и товарный знак «Bagbier» (в частности, свидетельство Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам № 295119) зарегистрированы на **32 класс товаров МКТУ (в том числе пиво)**.

Таким образом, распространенная информация **«...Омский филиал АО «САН ИнБев» - одно из крупнейших пивоваренных предприятий Европы, родина национальных брендов «Сибирская корона» (1996 г.) и Bagbier (1995 г.)...»** и **«...входит в число крупнейших производителей пива в Европе...»**, ассоциируется у потребителей рекламы с алкогольной продукцией и по своему содержанию направлена на формирование и поддержание внимания как к изготовителю и продавцу товара - АО «САН ИнБев», так и к реализуемой им алкогольной продукции - пиву **«Сибирская корона»** и **«Bagbier»**.

Пунктом 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» предусмотрено, что **реклама алкогольной продукции не должна размещаться** в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Статьей 38 Федерального закона «О рекламе» разграничена ответственность рекламодателя, рекламодателем, рекламопроизводителя за нарушение требований законодательства Российской Федерации «О рекламе».

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

На запрос Омского УФАС России об обстоятельствах размещения указанной рекламы, ООО «Омск здесь» была представлена информация от 17.11.2016 исх. № 68: «...ООО «Омск здесь» (ОГРН<...>) действительно разместило «21» июня 2016 года на сайте СМИ (Информационное агентство) «Омск здесь» (Свидетельство о регистрации СМИ ИА № ТУ 55 – 00242 от «25» января 2011 года, выдано Управлением Федеральной службы по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций по Омской области) в телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <http://omskzdes.ru/company-news/39636.html> - статью под заголовком «Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!».

Данная информация была распространена на коммерческой основе. При этом ООО «Омск здесь» не контактировало напрямую с представителями АО «САН ИнБев» (ОГРН<...>). У нашего предприятия заключен Агентский договор № 03/02/2016 от «15» февраля 2016 г. (Копия прилагается) с ООО «Рекламное агентство «Пиар- движение» (ОГРН<...>) - сторонним профессиональным рекламным агентством полного цикла - на поиск клиентов для размещения в СМИ (ИА) «Омск здесь» рекламных и информационных материалов.

Именно ООО «РА «Пиар - движение» осуществлялись все переговоры, согласования и урегулирования, а также все финансовые взаиморасчеты с АО «САН ИнБев» в отношении размещения обозначенной в первом абзаце статьи в СМИ (ИА) «Омск здесь», после чего нашему обществу были переданы денежные средства за вычетом соответствующего агентского вознаграждения (Копия Отчета б/н об исполнении поручения по Агентскому договору № 03/02/2016 от 15.02.2016 г. за июль 2016 г. прилагается) и пресс-релиз, послуживший практически в неизменном виде литературной основой для распространенной нами статьи. При этом заказчиком указанных услуг для самого ООО «РА «Пиар-движение» выступал ИП<...> (Копия Заявки № 14 б/д на размещение рекламных материалов на информационном сайте «Омск здесь» прилагается)....».

Комиссия Омского УФАС России не может согласиться с позицией Общества о том, что статья «Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!» не носит рекламного характера по основаниям, указанным выше.

По определению, данному в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Омск здесь» является рекламодателем, т.е. лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, следовательно, несет ответственность за размещение ненадлежащей рекламы, нарушающей требования пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

**2. Кроме того, в данной статье содержались утверждения: «...Омский филиал АО «САН ИнБев» - одно из крупнейших пивоваренных предприятий Европы...»,**

**«...Сегодня омский филиал является крупнейшим заводом компании «САН ИнБев», самым мощным пивоваренным заводом за Уралом и входит в число крупнейших производителей пива в Европе...».**

Однако в распространенной рекламе отсутствовала информация о том, по каким именно критериям лица, определившие объект рекламирования и распространяющие вышеупомянутую информацию в своей рекламе используют утверждения **«...крупнейшим заводом компании «САН ИнБев»..., самый мощный пивоваренный завод за Уралом и входит в число крупнейших производителей пива в Европе...»** и **«...Омский филиал АО «САН ИнБев» - одно из крупнейших пивоваренных предприятий Европы...».**

В силу части 1 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами; порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента.

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.

Обществом были даны письменные пояснения, в которых, в том числе, было указано: *«...Согласно данным, содержащимся на сайте информационного портала «Газета - Омск» в телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: [http://omskgazeta.ru/catalog/firms/san\\_inbev/](http://omskgazeta.ru/catalog/firms/san_inbev/) - «Омский филиал АО «САН ИнБев» - крупнейший завод российского подразделения ведущей мировой пивоваренной компании «Анхойзер Буш ИнБев», самый мощный пивоваренный завод за Уралом, входит в число крупнейших производителей пива в Европе»; «С 1999 года предприятие, ранее известное как ЗАО «Росар», вошло в состав пивоваренной компании «САН ИнБев». «САН ИнБев» является российским подразделением крупнейшей в мире пивоваренной компании «Анхойзер Буш ИнБев» и объединяет 10 пивоваренных заводов на территории РФ. «САН ИнБев» - вторая по объемам продаж пивоваренная компания в России».*

*В соответствии с материалами информационного портала «Новости алкогольного рынка» в телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: [http://www.alkogol.com/index.php/\\_measure/917-ab-inbev](http://www.alkogol.com/index.php/_measure/917-ab-inbev) - «Омский филиал пивоваренной компании «САН ИнБев» признан самым эффективным предприятием Центральной и Восточной Европы среди заводов крупнейшего мирового пивоваренного концерна «Анхойзер-Буш ИнБев». Омское солодовенное производство также стало победителем. Омский филиал был признан лучшим при подведении итогов регионального соревнования среди предприятий концерна «Анхойзер-Буш ИнБев» за 2013 год. Всего в конкурсе участвовало 11 производств в*

*Центральной и Восточной Европе».*

*... Точно также очевидно, что абсолютно идентична ситуация и с обозначением омского филиала АО «САН ИнБев» как самого мощного пивоваренного завода за Уралом (это не реклама, а лишь констатация факта, направленная исключительно на то, чтобы дать потребителям информационной продукции СМИ (ИА) «Омск здесь» представление о том, кто именно приглашает их на экскурсию)...».*

При рассмотрении дела № 06-10.1/96-2016, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о том, что статья рекламного характера «*Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!*», распространенная на электронной странице <http://omskzdes.ru/company-news/39636.html> 21 июня 2016 года, не противоречит требованиям пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», поскольку не содержит некорректного сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами; не порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента, а также в части не соответствующих действительности сведений о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

При этом Комиссия Омского УФАС России отмечает следующее.

Как указано в пункте 29 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 08.10.2012 № 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» и тому подобное, должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Соответственно реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара (объекта рекламирования) перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (другими объектами рекламирования).

В распространенной рекламе отсутствует информация о том, по каким именно критериям лица, определившие объект рекламирования и распространившие вышеупомянутую информацию в своей рекламе используют утверждения «**...крупнейшим заводом компании «САН ИнБев»..., самый мощный пивоваренный завод за Уралом и входит в число крупнейших производителей пива в Европе...**» и «**...Омский филиал АО «САН ИнБев» - одно из крупнейших пивоваренных предприятий Европы...**».

Учитывая изложенное, в вышеуказанной рекламе допущено нарушение части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», согласно которой не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители.

В соответствии подпунктом «д» пункта 41 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, решение антимонопольного органа, в том числе, может содержать сведения о наличии оснований для переквалификации нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о необходимости переквалификации нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе с пункта 1 части 2 и пункта 1 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» на часть 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламодателями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Пунктом 2 определения Омского УФАС России о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 23.12.2016 № 06-10.1/96-2016 ООО «Омск здесь» было признано лицом, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель не несет ответственности за нарушение требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

При этом Комиссия Омского УФАС России отмечает, что нарушение законодательства о рекламе может быть устранено посредством действий, направленных на его устранение, любым субъектом рекламной деятельности.

В письме ФАС России от 13.09.2012 № АК/29977 указано что владелец (администратор) сайта должен признаваться рекламодателем ненадлежащей рекламы, размещенной на принадлежащем ему сайте, поскольку он осуществляет наполнение данного сайта информацией и обладает правами модератора размещаемой информации, имеет техническую возможность вносить изменения, исправления и т.п. на этом сайте.

Учитывая изложенное, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о возможности устранения ООО «Омск здесь» нарушений требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» в рекламе «*Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!*», распространяемой на сайте информационного агентства «Омск здесь» (на момент рассмотрения настоящего дела имеется возможность ознакомления с указанной рекламой на данном сайте

посредством использования опции «поиск»).

Учитывая изложенное, 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 распространяемую ООО «Омск здесь» на сайте [www.omskzdes.ru](http://www.omskzdes.ru) статью рекламного характера «*Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!*», ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5, пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Омск здесь» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 31 января 2017 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

#### ПРЕДПИСАНИЕ

##### о прекращении нарушения законодательства

##### Российской Федерации о рекламе

##### по делу № 06-10.1/96-2016

24 января 2017 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

на основании своего решения от 24.01.2017 по делу № 06-10.1/96-2016 о признании

распространенной Обществом с ограниченной ответственностью «Омск здесь» (далее - ООО «Омск здесь», Общество) рекламы ненадлежащей, нарушающей требования части 7 статьи 5, пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

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, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Омск здесь» (ИНН <...>) **в срок до 15 февраля 2017 года прекратить** нарушение части 7 статьи 5 и пункта 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» либо **путем полного удаления статьи** рекламного характера «*Омский пивоваренный завод компании «САН ИнБев» ждет гостей!*», размещенной на сайте [www.omskzdes.ru](http://www.omskzdes.ru), либо **путем исключения** из данной статьи:

- указания на то, что пивной завод компании «САН ИнБев» является «...*крупнейшим заводом компании «САН ИнБев»...*, *самый мощный пивоваренный завод за Уралом и входит в число крупнейших производителей пива в Европе...*» и «...*Омский филиал АО «САН ИнБев» - одно из крупнейших пивоваренных предприятий Европы...*», без сопровождения существенной информацией о конкретных критериях, которые имеют объективные подтверждения;

- указания на товарные знаки пива «Сибирская корона» и «Багбир».

2. ООО «Омск здесь» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок **до 17 февраля 2017 года**.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Омское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>