

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №063/05/21-136/2022

30 мая 2022 года
г.о. Самара

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

Председатель Комиссии – ...

./;

Члены Комиссии – ...

“

...
“

рассмотрев дело №063/05/21-136/2022, возбужденное в отношении ООО «Бренд-Консалт» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно, **части 3 статьи 21** Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г №38-ФЗ (далее – ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Бренд-Консалт» (...

) – представитель ...

. по доверенности № 220501/од от 01.05.2022г., лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором 80098871304842 и атрибутом «ожидает адресата в месте вручения», списком внутренних почтовых отправлений № 202 от 22.04.2022г., чеком ККМ от 22.04.2022г.;

в отсутствии представителей:

заявитель – ...

...
(

), лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления с идентификатором 80098871304811 и атрибутом «Вручение адресату 26.04.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 202 от 22.04.2022г., чеком ККМ от

22.04.2022г.;

заинтересованного лица – _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступило посредством почтовой связи заявление гражданина ...

(вх. № 721/22 от 21.01.2022г.) о признаках нарушения рекламного законодательства при распространении рекламы алкогольной продукции на рекламной стойке в торговом зале супермаркета «Миндаль», находящемся по адресу: Самарская обл., г. Жигулевск. Московское шоссе, д. 18 (ТРЦ «ОЗОН»). На рекламной стойке изображена алкогольная продукция в виде бутылки водки (UNIQUE VODKA FROM RUSSIA) с надписью ORGANIKA на изображенной бутылке (далее – Реклама).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования является товар (алкогольная продукция).

В соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

В рассматриваемой рекламе предупредительная надпись отсутствует.

Ввиду вышеизложенного размещенная реклама содержит признаки нарушения части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец и рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, (далее – Правила) в соответствии с определением от 21.02.2022г. № 1283/1 возбуждено дело в отношении ООО «ТД Миндаль», ООО «Ярославский ликеро-водочный завод».

В рамках рассмотрения дела у ООО «ТД Миндаль» и у ООО «Ярославский ликеро-водочный завод» Комиссией были запрошены документы и сведения необходимые для всестороннего рассмотрения дела.

Из представленных письменных пояснений от 11.04.2022 г. №643 ООО «ТД «Миндаль», Комиссия установила, что, между ООО «ТД Миндаль» и ООО «ТРК Озон» 10.09.2020г. был заключен договор аренды помещения по адресу по адресу: г. Жигулевск, Московское шоссе 18, в данном договоре пунктом 3.3.7 установлено, что арендатор вправе заключать договора субаренды, при этом, в пояснениях указано, что в настоящее время договор аренды расторгнут (соглашение о расторжении договора аренды №1 от 10.09.2020),

Необходимо отметить, что на момент обнаружения нарушения законодательства о рекламе (08.01.2022), помещение было сдано по договору субаренды нежилого помещения № 211201\СУБ ООО «Бренд консалт».

Согласно данному договору, в соответствии пунктами 3.3 и 3.4 Субарендатор самостоятельно несет ответственность за нарушение прав потребителей и за нарушение законодательства о рекламе.

Также, ООО «Ярославский ликеро-водочный завод» в пояснениях от 08.04.2022 №184 указало, что оно не участвовало в размещении рекламы водки «Organika Life» и не является заказчиком изготовления и распространения рекламы, то есть рекламодателем и рекламодателем. ООО «Ярославский ликеро-водочный завод» не является поставщиком рекламируемой продукции в адрес ООО «ТД Миндаль» и владельцем бренда «Organika Life»

На основании вышеуказанного, в соответствии с пунктом 35, пунктом 38 Правил, определением об отложении рассмотрения дела от 21.04.2022 №

3545/8 была осуществлена замена ненадлежащих лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «ТД МИНДАЛЬ» и ООО «Ярославский ликеро-водочный завод» на надлежащее лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Бренд-Консалт».

Из пояснений ООО «Бренд-Консалт» исх. № 2205А от 11.05.2022г. следует, что Реклама была изготовлена ООО «Призма», по заказу ООО «Бренд-Консалт», (договор №1/21 от 09.08.2021г.). В соответствии с техническим заданием, приложениями к указанному договору и эскизами инструкции по сборке, Реклама конструкция должна была содержать предупредительную надпись о вреде алкогольной продукции, однако при изготовлении заказа ООО «Призма» были допущены неточности в его исполнении, что выразилось в отсутствии на стойках предупредительных надписей о вреде алкоголя.

Данное нарушение ООО «Бренд-Консалт» было выявлено только в процессе эксплуатации, так как стойки поставлялись в разобранном виде.

Комиссия Самарского УФАС России приняла во внимание довод ООО «Бренд-Консалт» о том, что отсутствие предупреждающей надписи связано с ошибкой изготовителя.

Однако, указанные обстоятельства не опровергают в действиях ООО «Бренд-Консалт» наличия нарушения части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Комиссия Самарского УФАС России, всесторонне, полно и объективно изучив и проанализировав представленные материалы дела №063/05/21-136/2022 и доказательства, заслушав ООО «Бренд-Консалт», приходит к следующим выводам.

Реклама конструкция подпадает под определение рекламы в соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», так как адресована неопределённому кругу лиц и имеет объект рекламирования.

На рекламной стойке изображена алкогольная продукция в виде бутылки водки (UNIQUE VODKA FROM RUSSIA) с надписью ORGANIKA на изображенной бутылке.

Объектом рекламирования выступает в соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» - водка «Organika».

В соответствии с Федеральным Законом от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ «Об обороте алкогольной продукции», алкогольная продукция - это 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), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Согласно ГОСТ 33880-2016, водка - спиртной напиток, произведенный на основе ректифицированного этилового спирта и исправленной воды, крепостью от 37,5% об. до 56,0%.

В соответствии с сублицензионным договором № 190621/3 сублицензиаром товарного знака «Organika» является ООО «Ярославский ликеро-водочный завод», также, согласно данному договору, указанный товарный знак применяется в отношении 33 класса МКТУ.

Данный класс включает в себя, в основном, напитки алкогольные, эссенции и экстракты. Товары, относящиеся к данному классу: Аперитивы; Арак; Бренди; Вина; Вино из виноградных выжимок; Виски; Водка; Водка анисовая; Водка вишневая; Джин; Дижестивы и т.д.

Информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара. Данная позиция подтверждается пунктом 16 информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 6 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем и рекламодателем Рекламы, является ООО «Бренд-Консалт», что подтверждается материалами дела, в том числе:

1. Договором субаренды нежилого помещения № 211201\СУБ;
2. Письменными пояснениями ООО «Бренд-Консалт» исх. № 2205А от 11.05.2022г;
3. Договором №1/21 от 09.08.2021г.
4. Письменные пояснения от 11.04.2022 г. №643 ООО «ТД «Миндаль».

В силу статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», несет рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления.

Предупредительная надпись отсутствовала на Рекламе.

Из вышеуказанного можно сделать вывод, что ООО «Бренд-Консалт» нарушило часть 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России отсутствуют сведения о продолжении нарушения законодательства о рекламе в действиях ООО «Бренд-Консалт», в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Бренд-Консалт», нарушившим требования части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы алкогольной продукции на рекламной стойке в торговом зале супермаркета «Миндаль», находящемся по адресу: Самарская обл., г. Жигулевск. Московское шоссе, д. 18 (ТРЦ «ОЗОН»).

2. Предписание о прекращении нарушения требований законодательства РФ о рекламе ООО «Бренд-Консалт» не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу

Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Бренд-Консалт».

Резолютивная часть решения оглашена 17 мая 2022 г.

Решение изготовлено в полном объеме 30 мая 2022 г.

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

Председатель Комиссии

...

Члены Комиссии

...

...