

РЕШЕНИЕ

по делу № 012/05/21-156/2023

о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«02» мая 2023 года г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «25» апреля 2023 года

Полный текст решения изготовлен: «02» мая 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела <...>;

член Комиссии – ведущий специалист - эксперт <...>,

член Комиссии – специалист- эксперт <...>,

рассмотрев дело № 012/05/7-156/2023, возбужденное по признакам нарушения части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в отношении ООО «Сателмит плюс» по факту распространения наружной рекламы «холодные разливные напитки...» по адресу: Республика Марий Эл, пгт. Оршанка, ул. Советская, д. 129 «б», в присутствии представителя ООО «Сателмит плюс» <...> по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Дело о нарушении законодательства о рекламе возбуждено в отношении ООО «Сателмит плюс» по признакам нарушения Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы алкогольной продукции по адресу: Республика Марий Эл, Оршанский район, пгт. Оршанка, ул. Советская, д. 129 «б», следующего содержания:

Основанием для возбуждения дела явился проведенный специалистами отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России осмотр наружной рекламы.

На заседании Комиссии Марийского УФАС России представитель ООО «Сателмит плюс» <...>. факт нарушения законодательства о рекламе не признал. Поддержал позицию, изложенную в письменных пояснениях.

Дополнительно указал, что целью размещения наружной рекламы не является рекламирование алкогольной продукции. При этом отметил, что в магазине «Добрый Краевский» осуществляется в том числе реализация пива в кегах.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав материалы дела, пришла к выводу о нарушении законодательства о рекламе при размещении рассматриваемой рекламы.

Информация, указанная в рассматриваемой вывеске является рекламой, так как распространена при помощи рекламной конструкции, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Под объектом рекламирования понимают 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 «Холодные разливные напитки» с изображением стакана и кружки, содержащих светлый пенный напиток, деревянная бочка с краном, тарелка с хмелем, ячменные колосья создает стойкую ассоциацию с алкогольным напитком - пивом.

Следовательно, указанная информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой.

Целью рекламы является не просто продвижение соответствующего товара (работы, услуги), а доведение до потребителя всех необходимых сведений, способных вызвать у ее потребителя правильное (неискаженное) представление об объекте рекламирования. Недостаточная информированность потребителя обо всех условиях рекламируемого товара (работы, услуги), имеющая место в силу недобросовестного поведения организации, предоставляющей услуги или реализующей товар, приведет к неоправданным ожиданиям названного лица, прежде всего, в отношении сделки, которую он намерен заключить. Закон не предъявляет требования указать всю существенную информацию, но обязывает формировать у ее потребителя правильное (достоверное) восприятие о соответствующей продукции (товаре, услуге).

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» 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), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

В пункте 2 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» установлено, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой алкогольной продукции, так как при оформлении рекламы используется существительное «пиво» и изображение кружек с пенным напитком, вид и оформление которых явно ассоциируются с пивом, а не любым разливным напитком.

Как разъяснил Президиум ВАС РФ в [пункте 16](#) информационного письма от 25.12.1998 № 37, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Кроме того, согласно части 3 статьи 21 Закона 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).

Как видно из фотографии спорной рекламы предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции отсутствует.

Определение спорной информации в качестве рекламы алкогольной продукции также подтверждается позицией членов Экспертного совета по применению законодательства рекламы при Марийском УФАС России (далее - члены Экспертного совета).

Согласно единогласному мнению членов Экспертного совета, высказанному на заседании 19.04.2023, информация: «Холодные разливные напитки» с изображением пивной кружки и стакана, содержащей светлый пенный напиток; деревянная бочка с краном, колосья, тарелка с шишками хмеля является рекламой алкогольной продукции, а именно - пива.

Члены экспертного совета отметили, что к холодным разливным напиткам относится не только пиво, но и квас, лимонад и иные безалкогольные напитки. Однако шишки хмеля, колосья, высокий бокал со светлой жидкостью и пеной, деревянная бочка в совокупности исключают возможность ассоциации рекламы с безалкогольными напитками.

Данная позиция была озвучена членами Экспертного совета с точки зрения восприятия рекламы в качестве потребителей.

Из имеющихся в материалах дела документов и сведений установлено, что в магазине «Добрый Краевский» реализуется алкогольная продукция. В данном магазине был приобретен товар – «пиво светлое фильтрованное пастеризованное «Кер сари светлое» Торговая марка «Букет Чувашии», что подтверждается чеком от 10.04.2023.

На основании вышеизложенного, Комиссия антимонопольного органа пришла к выводу о нарушении части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 3 статьи 21 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно сведениям, представленным обществом, деятельность по адресу: Республика Марий Эл, пгт. Оршанка, ул. Советская, д. 129 б осуществляет ООО «Сателит плюс». Указанная рекламная конструкция располагается в месте осуществления предпринимательской деятельности привлекает внимание к магазину «Добрый Краевский».

Кроме того, ООО «Сателит плюс» пояснило, что оно является рекламодателем рассматриваемой рекламы, и размещало данную рекламу.

Из изложенного следует, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы выступает ООО «Сателит плюс».

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Исходя из того, что на момент рассмотрения дела рассматриваемая реклама была демонтирована, о чем были представлены письменные пояснения, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу, что распространение ненадлежащей рекламы прекращено. Таким образом, основания для выдачи предписания отсутствуют.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу размещенную по адресу Республика Марий Эл, Оршанский район, пгт. Оршанка, ул. Советская, д. 129 б, поскольку она не соответствует требованиям части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии со статьями 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

Члены Комиссии