

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

«...» – председателя Комиссии, заместителя руководителя Управления;

«...» - члена Комиссии, ведущего специалиста - эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

«...» - члена Комиссии, специалиста - эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей,

в отсутствии:

заявителя – «...» надлежащим образом уведомленной о времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства РФ о рекламе – представителя ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» «...» (доверенности б/н от 24.08.2018 года),

рассмотрев дело №07-17-32/2018, возбужденное в отношении ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» (далее – ответчики) по признакам нарушения ч.2.1 ст.21 Федерального закона Российской Федерации от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выраженного в распространении магазином «Красное и белое» листовок с рекламой пива в подъезде многоквартирного дома,

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступило обращение «...» (вх. №5492 от 25.07.2018г.) о распространении листовок с рекламой алкогольной продукции, превышающей норму этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции, вне стационарных торговых объектах. По мнению заявителя, данная информация распространяется с признаками нарушения требований Федерального закона Российской Федерации «О рекламе» №38-ФЗ от 13.03.2006 г. (далее – Закон о рекламе).

Оренбургским УФАС России установлено, что по адресу г. Оренбург, ул. Терешковой, д.25, подъезд 1 распространяются листовки с рекламой пива следующего содержания: «Все пиво по 46.99 рублей за литр!!! Попробуйте 8 потрясающих сортов пива! Пшеничка пиво светлое

нефильтрованное. Венское традиционное пиво светлое. Бархатное пиво темное. Жигулевское пиво светлое. Арсенальное пиво светлое. Невское пиво светлое. Сибирская корона пиво светлое. Варим сусло пиво светлое нефильтрованное. Чрезмерное употребление пива вредит вашему здоровью».

Согласно ч.1 ст. 3 Федерального закона №38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) реклама – 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. Оренбургским УФАС России установлено, что вышеуказанная информация, подпадает под понятие рекламы в соответствии с ч.1 ст.3 Закона о рекламе. Следовательно, требования Закона о рекламе распространяются на данную рекламную листовку.

Анализ представленных материалов и действующего законодательства показал следующее.

Согласно ч.2.1 ст.21 Закона о рекламе 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.

В нарушение указанной [нормы](#) реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции распространялась посредством рекламных листовок вне стационарного торгового объекта, а именно в подъезде многоквартирного дома, о чем свидетельствуют фотографии, приложенные в материалы дела.

В соответствии с поступившим заявлением «...», переданным МУ МВД России «Оренбургское», 13.09.2018 года сотрудниками антимонопольного органа проведена проверка содержания распространяемых листовок магазина «Красное и белое» по адресу г. Оренбург, ул. Терешковой, д.25, подъезд 1 на предмет соответствия Закона о рекламе.

Ввиду чего были выбраны магазины «Красное и белое», расположенные

по адресам: г. Оренбург, ул. Монтажников, д.2/1, к.А и ул. Аксакова, д.8 для подтверждения/опровержения факта проводимой акции, указанной в листовке. Адреса магазинов «Красное и белое» определялись антимонопольным органом выборочно.

В ходе проверки установлено, что по адресу ул. Монтажников, д.2/1, к.А, г. Оренбург располагается магазин «Красное и белое», принадлежащий ООО «Бета Оренбург». В данном магазине продается алкогольная продукция по цене, указанной в листовках, а именно: магазин реализует пиво по акции 46.99 рублей за литр следующих сортов:

- Арсенальное пиво светлое – 4,7% крепость, 10,5% плотность;
- Жигулевское пиво светлое – 4,2% крепость, 10,5% плотность;
- Пшеничка пиво светлое нефiltroванное – 4,8% крепость, 12% плотность;
- Венское традиционное пиво светлое – 4,5% крепость, 11% плотность;
- Бархатное пиво темное – 4,6% крепость, 12% плотность;
- Хмель&Солод – 4,9% крепость, 11% плотность;
- Сибирская корона пиво светлое – 5,3% крепость, 12% плотность;
- Невское пиво светлое – 4,7% крепость, 10,8 плотность.

По адресу ул. Аксакова, д.8, г. Оренбург располагается магазин «Красное и белое», принадлежащий ООО «Альфа Оренбург», который также продает алкогольную продукцию по цене, указанной в листовках, а именно: магазин реализует пиво по акции 46.99 рублей за литр следующих сортов:

- Невское пиво светлое – 4,7% крепость, 10,8 плотность.
- Хмель&Солод – 4,9% крепость, 11% плотность;
- Сибирская корона пиво светлое – 5,3% крепость, 12% плотность;
- Бархатное пиво темное – 4,6% крепость, 12% плотность;
- Арсенальное пиво светлое – 4,7% крепость, 10,5% плотность;
- Жигулевское пиво светлое – 4,2% крепость, 10,5% плотность;
- Пшеничка пиво светлое нефiltroванное – 4,8% крепость, 12% плотность;

- Венское традиционное пиво светлое – 4,5% крепость, 11% плотность.

На основании изложенного, Оренбургское УФАС России приходит к выводу, что указанные в листовках сорта пива продаются в магазинах «Красное и Белое», в частности по адресам ул. Монтажников, д.2.1, к.А и ул. Аксакова, д.8, г. Оренбург по акции 46.99 рублей за литр. Количество сортов пива, реализуемых в магазинах «Красное и белое» по вышеуказанным адресам, соответствует количеству сортов пива рекламируемых в листовках.

Из вышеперечисленного перечня сортов пива, пиво «Сибирская корона» содержит 5,3% этилового спирта, а значит подпадает под понятие алкогольной продукции, на рекламу которой распространяются ограничения установленные ч. 2.1 ст. 21 Закона о рекламе.

Определением о возбуждении дела №07-17-32/2018 (исх.№9716 от 25.09.2018 г.) дело было возбуждено и назначено к рассмотрению на «17» октября 2018 года в 10 часов 00 минут, у ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» были запрошены документы и письменные пояснения по существу рассматриваемого дела.

Дело 07-17-32/2018 неоднократно откладывалось Комиссией Оренбургского УФАС России. У ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» определениями об отложении рассмотрения дела (исх.№10670 от 17.10.2018, исх.№11373 от 07.11.2018, исх.№12566 от 05.12.2018 г., исх.№13272 от 21.12.2018) запрашивались документы и письменные пояснения по существу рассматриваемого дела.

Согласно письменным пояснениям ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» (вх.№7708,7709 от 15.10.2018 года) не заключали договоры на изготовление рекламных материалов с 01 января 2018 года.

В ходе рассмотрения дела представитель ответчиков пояснил, что ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» выпускает только журналы «Красное и Белое», распространяемые в магазинах «Красное и Белое». В доказательство данного факта были представлены копии журналов «Красное и Белое» №264/18 сентября – 1 октября/2018 и №265/2 – 15 октября/2018. Договор на изготовление указанных журналов заключен с ООО «Килобайт».

В соответствии с письменными пояснениями (вх.№6156, 6157 от 20.08.2018г.) рассматриваемые листовки обществами не изготавливались и не распространялись. ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» полагают, что распространение листовок имеет характерные черты действий со стороны конкурентов, т.к. товары, реализуемые в магазинах «Красное и Белое», имеют низкие цены, что порождает высокий спрос потребителей.

Согласно перечню расходов ООО «Альфа Оренбург» (исх.№49 от 02.11.2018) косвенные расходы у общества составили за период с 01.01.2018 по 30.09.2018 521 068 566,33 руб., в том числе расходы на рекламу - 251 050,84 руб.

В перечне расходов ООО «Бета Оренбург» (исх.№22 от 02.11.2018) указано, что косвенные расходы у общества составили за период с 01.01.2018 по 30.09.2018 393 873 936 руб., в том числе расходы на рекламу - 383 169,48 руб.

ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» предоставлены договоры №10/э и 25/э, соответственно, от 01.10.2014 года, заключенные с ООО «Килобайт», на предоставление услуг по техническому обслуживанию, ремонту и содержанию торговых залов, кабинетов, производственных помещений, мест общественного питания, придомовой территории, а также услуг по техническому обслуживанию и ремонту оборудования, в состав которого включается инженерное оборудование, климатическое, холодильное и другое (далее – Договоры).

Согласно Соглашениям, приложенным к договорам, от 01.01.2016 ООО «Килобайт» обязуется оказывать услуги по программному обеспечению, которые включают в себя разработку сайтов для ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург», создание программного кода сайта, программных модулей сайта, верстка сайта, размещение сайта на тестовом сервере, разработка и размещение на сайте мобильного приложения, отправка СМС-сообщений покупателям/потребителям ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» (далее – Соглашения).

Вместе с тем, в ходе заседания Комиссии представитель ответчиков пояснил, что общества не могут предоставить информацию с какого момента в магазинах «Красное и Белое» реализуются указанные в листовках сорта пива по цене 46 рублей 99 копеек, так как мониторинг цен у конкурентов происходит на ежедневной основе администраторами магазинов. Цены на товары, в том числе на пиво, в каждом магазине «Красное и Белое» разные.

Реализация разливного пива, рассматриваемых сортов, осуществляется не во всех магазинах, а лишь в тех, которые являются отдельно стоящими помещениями.

«..» дополнил, что ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» с заявлением в правоохранительные органы о распространении от лица магазинов «Красное и Белое» рекламных листовок не обращались.

Кроме того, ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» предоставлены счет-фактуры в период с 01.07.2018 по 01.10.2018 на следующие сорта пива: пиво Венское светлое, пиво Волжская пивоварня Бархатное темное, пиво Пшеничка нефильтр. Пшеничное, пиво Сибирская корона классическое светлое паст., пиво Хмель&Солод светлое пастер., Арсенальное пиво светлое, Жигулевское пиво светлое.

В материалы дела ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» были предоставлены Должностные инструкции Администраторов магазинов «Красное и Белое».

В соответствии с пунктом 2.10 и пунктом 3.2.5 Должностной инструкции Администратора магазина, утвержденной 01.03.2013 директором ООО «Альфа Оренбург» Кузьменко М.В., представленной в материалы дела, администратор магазина ведет деятельность по установлению цен на товары исходя из мониторинга цен у конкурентов.

Пунктами 2.10 и 3.2.5 Должностной инструкции Администратора магазина, утвержденной 17.03.2014 директором ООО «Бета Оренбург» Корман С.В., представленной в материалы дела, установлено, что администратор магазина ведет деятельность по установлению цен на товары исходя из мониторинга цен у

конкурентов.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что ООО «Килобайт» изготавливает рекламные журналы «Красное и Белое», а также наполняет информацией сайты ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург». Однако текст информации, размещаемой на сайты ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург», а также в рекламные журналы «Красное и Белое», предоставляет маркетинговое агентство.

Представитель обществ указывает, что службой безопасности ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» проводилась проверка, согласно которой подтверждается факт рассылки листовок, однако не установлено лицо, распространявшее их в подъезде многоквартирного дома.

Представитель обществ предоставил в материалы дела письма от службы безопасности, направленные в адрес ООО «Бета Оренбург» и ООО «Альфа Оренбург», о проводимой проверке по факту распространения листовок с рекламой пива. Однако Комиссией Оренбургского УФАС России не принимаются во внимание данные письма.

Оренбургским УФАС России отклоняются доводы ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» о том, что общества не являются рекламодателями рассматриваемой рекламы в силу следующего.

Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» осуществляют реализацию алкогольной продукции в городе Оренбурге через торговую сеть «Красное и Белое».

Коммерческое обозначение «Красное и Белое» используется в городе Оренбурге исключительно названными хозяйствующими субъектами – ООО «Альфа Оренбург», ООО «Бета Оренбург».

Общества в период за 2018 год, а именно в период подачи заявления «...», осуществляли реализацию товара, указанного в рассматриваемых листовках, что подтверждается представленными в материалы дела товарными накладными о приобретении указанной продукции, счет-фактурами на отгрузку товара, а также актом проверки Оренбургского УФАС России.

Довод о том, что распространения листовок является действиями конкурентов Комиссия отклоняет, ввиду того, что ранее конкуренты не препятствовали обществам в осуществлении предпринимательской деятельности (подтверждается представителем обществ), а также заявления ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» в правоохранительные органы по данному факту не подавались.

Проанализировав представленные в материалы дела документы, Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу о том, что

рассматриваемая реклама распространялась с целью привлечения внимания потенциальных клиентов к товарам, реализуемым магазином «Красное и Белое». На момент распространения рекламы в магазинах «Красное и Белое» реализовались следующие сорта пива: Хмель&Солод – 4,9% крепость, 11% плотность; Сибирская корона пиво светлое – 5,3% крепость, 12% плотность; Бархатное пиво темное – 4,6% крепость, 12% плотность; Арсенальное пиво светлое – 4,7% крепость, 10,5% плотность; Жигулевское пиво светлое – 4,2% крепость, 10,5% плотность; Пшеничка пиво светлое нефiltroванное – 4,8% крепость, 12% плотность; Венское традиционное пиво светлое – 4,5% крепость, 11% плотность. В листовке указано пиво «Варим сусло пиво светлое нефiltroванное», однако реализуется пиво «Хмель&Солод».

Из представленного перечня сортов пива этиловый спирт пять и более процентов содержится в пиве «Сибирской короне пиво светлое».

Материалами дела подтверждается, что предпринимательскую деятельность на территории города Оренбурга в магазинах «Красное и Белое» по розничной продаже товаров, осуществляют на момент распространения спорных листовок ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург».

Исходя из содержания части 6 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований, установленных ч.2.1 ст.21 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Предпринимательскую деятельность на территории города Оренбурга в магазинах «Красное и Белое» по розничной продаже товаров осуществляют ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург», на основании чего, рекламодателем такой рекламы следует считать – ООО «Альфа Оренбург» (ИНН 5610146627, ОГРН1125658018452), ООО «Бета Оренбург» (ИНН 5612083620, ОГРН 1135658031409).

Таким образом, ООО «Альфа Оренбург» и ООО «Бета Оренбург» нарушили требования части 2.1 статьи 21 Закона о рекламе.

Комиссией Оренбургского УФАС России не установлен факт продолжения распространения листовок, в связи с чем, у антимонопольного органа нет оснований для выдачи предписания.

Руководствуясь пунктом 1 частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от

13.03.2006 года и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 года № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу алкогольной продукции, распространяемую магазином «Красное и Белое» посредством листовок по адресу г. Оренбург, ул. Терешковой, д.25, подъезд 1, ненадлежащей, поскольку нарушает требования, части 1 статьи 28 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать.

3. Передать материалы дела № 07-17-32/2018 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в порядке, установленном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»