

ООО «БПЗ –

прямая доставка»

ул. Тракторная, д.35,

г.Барнаул, 659306

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 022/05/21-886/2019

Решение изготовлено в полном объеме 26 ноября 2019г. г.Барнаул

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель:

К<...> – заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

Б<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Б<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело №022/05/21-886/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения в г. Рубцовске по адресу: ул. Октябрьская, д.80, у входа в магазин «Заправка» выносного штендера с наружной рекламой алкогольной продукции (пива), в которой усматриваются признаки нарушения п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе»,

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламораспространителя ООО «БПЗ – прямая доставка» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

19.06.2019г. Алтайским краевым УФАС России установлен факт размещения и распространения в г. Рубцовске по адресу: ул. Октябрьская, д.80, у входа в магазин «Заправка» выносного штендера с наружной рекламой алкогольной продукции (пива) следующего содержания: «ЗАПРАВКА Бочковое разливаем со шланга всегда свежие напитки... акция», с изображением товарного знака «Заправка».

21 октября 2019г. Алтайским краевым УФАС России возбуждено производство по делу №022/05/21-886/2019 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении рекламораспространителя, ООО «БПЗ – прямая доставка». Рассмотрение дела назначено на 19.11.2019г.

В соответствии с п.30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации

от 17.08.2006г. № 508 (далее-Правила рассмотрения антимонопольным органом дел), рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, рекламодатель – ООО «БПЗ – прямая доставка» на рассмотрение дела не явилось (о месте и времени рассмотрения дела извещено). В адрес антимонопольного органа от ООО «БПЗ – прямая доставка» ходатайств об отложении рассмотрения дела не поступало.

На основании изложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие от ООО «БПЗ – прямая доставка».

15.11.2019г. на определение о возбуждении дела №022/05/21-886/2019 ООО «БПЗ – прямая доставка» (вхд. №1915247) представило отзыв, в котором нарушение п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе» при распространении рассматриваемой рекламы отрицало, пояснив, что в магазине «Заправка» ООО «БПЗ-прямая доставка» осуществляется реализация алкогольной и безалкогольной продукции производства ОАО «Барнаульский пивоваренный завод». Информация, размещенная на выносном штендере возле магазина «Заправка», не является рекламой алкогольной продукции (пива), поскольку не содержит ссылку на реализацию именно алкогольной продукции (пива). В размещенной информации отсутствует указание на наименование алкогольной продукции, единицы продукции конкретных видов, позволяющих индивидуализировать конкретного производителя и марку товара. В магазине «Заправка» осуществляется реализация, в том числе, широкого ассортимента безалкогольных напитков (квас хлебный, лимонад, напитки: арбузно-клубничный шейк, киви экзотик, тропический микс, тархун и прочие). По мнению Общества, выносной штендер содержит информацию о наименовании магазина и товарного знака «Заправка», которая не является рекламой и обязательна к размещению в соответствии с положениями ст.495 Гражданского кодекса РФ. Кроме того, размещенный выносной штендер не относится к числу технических средств стабильного территориального размещения. Учитывая изложенное, ООО «БПЗ – прямая доставка» производство по делу просило прекратить. В обоснование позиции Общество ссылается на постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 №58.

В качестве доказательства ООО «БПЗ – прямая доставка» представлены: копия договора поставки от 29.12.2018г., копия акта №187 от 27.04.2017г.

19.11.2019 Комиссия, рассмотрев материалы дела и дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

На основании статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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 поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Обозначенная рекламная информация полностью соответствует

законодательному определению понятия «реклама», является публичной, направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к рекламируемой алкогольной продукции (пиво бочковое), а также продавцу рекламируемого товара (магазину «Заправка»), способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

В силу статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной 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, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Согласно информации, размещенной на сайте ОАО «Барнаульский пивоваренный завод»: <http://www.bpz-zapravka.ru/>, фирменная сеть «Заправка» - это сеть магазинов разливных напитков от Барнаульского пивоваренного завода, являющегося одним из самых крупных производителей пива и напитков в Сибирском регионе.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ОАО «Барнаульский пивоваренный завод»: <http://www.bpz.su/>, Барнаульский пивоваренный завод производит и реализует, в том числе пиво марок: «Бочковое Барнаульское», «Бочковое Чешское».

Статьей 21 Федерального закона «О рекламе» установлены требования к рекламе алкогольной продукции.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Действие рассматриваемой рекламы направлено на неограниченное количество лиц, в том числе на тех, кто не является потребителями такой продукции (например, несовершеннолетние), поскольку размещение рекламы алкогольной продукции, посредством рекламной конструкции, то есть способом, обеспечивающим ее свободное восприятие, делает такую рекламу доступной для этих лиц.

В соответствии с ч.4 ст. 2 Федерального закона «О рекламе», специальные требования и ограничения, установленные 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 Федеральным законом «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения.

Согласно Письму ФАС России №АК/76734/18 от 24.09.2018г. «О применении статьи 21 Федерального закона «О рекламе» в рекламе, содержащей сведения, формирующие интерес к пиву, как напитку, без указания на индивидуализирующие признаки товара, в частности, без конкретных наименований пива, объектом рекламирования алкогольная продукция не выступает.

Однако указание сведений, формирующих интерес к пиву, как напитку, в рекламе, объектом рекламирования которой выступает продавец товаров, позволяет сделать однозначный вывод о том, что объектом рекламирования выступает деятельность такого лица по продаже алкогольной продукции, представляющей собой пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

На основании изложенного, учитывая использование рекламодателем среднего рода изложения рекламной информации, а также из совокупности рассматриваемой рекламы: «...ЗАПРАВКА Бочковое разливаем со шланга..», с изображением товарного знака «Заправка», известного потребителям, как обозначение фирменной сети, реализующей алкогольные напитки (пиво) и напитки производителя АО «Барнаульского пивоваренного завода», следует, что в магазине «Заправка» реализуется алкогольная продукция (бочковое пиво) производства «Барнаульского пивоваренного завода».

Учитывая изложенное, рассматриваемая реклама алкогольной продукции (пива) распространяется ООО «БПЗ-прямая доставка» с нарушением требований п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

Доводы ООО «БПЗ-прямая доставка» о том, что выносной щтендер содержит информацию о наименовании магазина и товарного знака «Заправка», которая не является рекламой и обязательна к размещению, в соответствии с положениями ст.495 Гражданского кодекса РФ, и не относится к числу технических средств стабильного территориального размещения, Комиссия отклоняет в силу следующего.

В соответствии с пунктом 2, 5 части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Согласно Письму ФАС России от 27.12.2017 N АК/92163/17 «О разграничении понятий вывеска и реклама» с учетом положений пункта 1 статьи 9 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» указание на здании в месте нахождения организации ее наименования, в том числе выполненного с использованием товарного знака или его части, адреса и режима работы организации относится к обязательным требованиям, предъявляемым к вывеске Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей», следовательно, такая информация не может рассматриваться в качестве рекламы, независимо от манеры ее исполнения, в том числе в случае размещения такой информации на конструкциях, представляющих собой электронное табло с "бегущей строкой" или подсветкой.

Вместе с тем, законодательство, в том числе статья 9 Закона Российской

Федерации «О защите прав потребителей» не содержит указания на то, что информация о характеристиках реализуемых товаров, о проводимых организацией акциях и/или скидках или лозунги, слоганы являются обязательными к размещению на вывесках.

Следовательно, конструкции, содержащие информацию о характеристиках реализуемых товаров, о проводимых организацией акциях и/или скидках, либо различные лозунги, слоганы, либо иную информацию об определенном лице или товаре, не обязательную к размещению, могут быть расценены как вывески, содержащие сведения рекламного характера, и на такие конструкции распространяются требования Федерального закона «О рекламе», в том числе в случае их размещения в месте нахождения организации.

Антимонопольным органом установлено, что информация, раскрытие и распространение которой для потребителей является обязательным, в силу требования Закона РФ «О защите потребителей», размещена ООО «БПЗ – прямая доставка» на входной двери магазина, и содержит следующую информацию: «ООО «БПЗ-прямая доставка» ИНН 2222077696; КПП 222201001 Юридический адрес: 656922 Алтайский край; г.Барнаул; ул. Тракторная 35 тел; 8 (3852)310 429»

Выносной щтендер с рекламной информацией: «ЗАПРАВКА Бочковое разливаем со шланга всегда свежие напитки... акция», с изображением товарного знака «Заправка», размещается и распространяется на пешеходном тротуаре, рядом со входом в здание, расположенном по адресу: г. Рубцовск, ул. Октябрьская, д.80, и содержит информацию, не являющуюся обязательной для распространения в силу Закона РФ «О защите потребителей».

Исходя из положений статьи 19 Федерального закона «О рекламе» следует, что законодательство о рекламе не содержит исчерпывающего перечня видов рекламных конструкций. Таким образом, понятием «рекламная конструкция» охватываются все виды размещения наружной рекламы.

Щтендер – это выносной напольный рекламораспространитель, представляющий собой складную конструкцию небольшого размера, с одной или двумя рекламными поверхностями.

Учитывая изложенное, щтендеры обладают признаками рекламной конструкции, поскольку размещаются с целью распространения наружной рекламы, направленной на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования.

Таким образом, рассматриваемый выносной щтендер с рекламой алкогольной продукции (пива) является рекламной конструкцией, располагаемой вне здания, что запрещено пунктом 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, согласно ч.2.1 ст.21 Федерального 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.

В соответствии со ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за

нарушение требований, установленных п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель.

Согласно информации, размещенной на вывеске торгового объекта, предпринимательскую деятельность в магазине «Заправка», расположенном по адресу: г. Рубцовск, ул. Октябрьская, д.80, осуществляет ООО «БПЗ – прямая доставка» (ОГРН 1082222009286).

Материалами дела установлено, что рекламодателем является ООО «БПЗ – прямая доставка» (ОГРН 1082222009286).

На основании изложенного, Комиссией установлен факт нарушения ООО «БПЗ – прямая доставка» п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе», что выражается в распространении наружной рекламы алкогольной продукции (пива).

В соответствии с п. 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает предписание лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь п.1 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пп.37-42, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рассматриваемую наружную рекламу алкогольной продукции (пива): «ЗАПРАВКА Бочковое разливаем со шланга всегда свежие напитки... акция», с изображением товарного знака «Заправка», распространенную в г. Рубцовске по адресу: ул. Октябрьская, д.80, путем размещения выносного щтендера у входа в магазин «Заправка», ненадлежащей, так как при ее распространении нарушены требования п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «БПЗ-прямая доставка» предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для возбуждения в отношении ООО «БПЗ-прямая доставка» дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии: К<...>

Члены Комиссии: Б<...>

Б<...>

