

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель Управления,

члены Комиссии: - заместитель руководителя Управления, - главный государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг, рассмотрев 26 декабря 2018 года дело № 656/18-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по факту распространения в ноябре 2018 года в Республике Мордовия на территории городского округа Саранск рекламы магазина разливных напитков «ПИВ&Ко» (улица Пролетарская, 110) наружным способом с признаками нарушения пункта 8 статьи 7, пункта 6 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, - Индивидуальный предприниматель Е.... (ИНН .; ОГРНИП .; адрес (место регистрации):); адрес (место осуществления предпринимательской деятельности): 430016, Республика Мордовия, г.Саранск, ул.Пролетарская, д.110, магазин разливных напитков «ПИВ&Ко»),

УСТАНОВИЛА:

Производство по делу № 656/18-Р возбуждено определением Мордовского УФАС России от 10.12.2018 № 869 о возбуждении дела № 656/18-Р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, которым от лица, участвующего в деле, затребованы документы и сведения по существу настоящего разбирательства.

ИП Е. предоставил объяснительные от 24.12.2018 (вх.№5626 от 25.12.2018) с приложением документов, относящихся к его индивидуальной предпринимательской. На заседании Комиссии ИП Е. поддержал предоставленные им письменные объяснения, а также дополнительно пояснил, что распространял рассматриваемую рекламу с открытия магазина, то есть с октября текущего года и вплоть до её устранения, а именно, до 15.12.2018, и при этом признал в своих действиях нарушение рекламного законодательства.

Комиссия, выслушав лицо, участвующее в деле, а также исследовав имеющиеся документы и материалы в их совокупности, пришла к следующим выводам.

На состоявшемся 20 ноября 2018 года заседании Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Мордовском УФАС России предметом обсуждения был фотоматериал от 16.11.2018, которым зафиксирован факт распространения информации «ПИВ&Ко •самые• ? ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что Пролетарская 110», демонстрируемой на выносном штендере у входа в специализированный магазин «ПИВ&Ко» (г.Саранск, ул.Пролетарская, 110). По результатам обсуждения члены Экспертного совета признали, что такая информация по манере её исполнения привлекает внимание потребителей к продавцу «ПИВ&Ко», а содержащееся под знаком вопроса в специально

выделенном круге изображение предмета по своему дизайну явно напоминает пачку сигарет, запрещенных к рекламированию, и при одновременном использовании слогана «самые дешевые сами-знаете-что» усиливает эффект акцентирования внимания к такому товару и его продавцу, что способствует их продвижению на рынке, в связи с чем рекомендовали антимонопольному органу рассмотреть необходимость возбуждения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе (протокол Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Мордовском УФАС России от 20.11.2018).

На основании полученных данных о событии, свидетельствующем о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Мордовского УФАС России произведен осмотр наружного оформления магазина разливных напитков «ПИВ&Ко» (город Саранск, улица Пролетарская, дом 110) и выносного двухстороннего штендера, выставленного на тротуаре, в зоне пешеходного движения, в непосредственной близости от входа в такой магазин (акт осмотра территории от 22.11.2018), которым установлено следующее:

- на одной стороне выносного штендера демонстрируются надписи «ПИВ&Ко Советское Пролетарская 110» с изображением банки с этикеткой «Советское», наполненной жидкостью янтарного цвета, на другой стороне выносного штендера демонстрируются надписи «ПИВ&Ко •самые• ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что Пролетарская 110» с изображением в специально выделенном круге предмета под знаком вопроса, по своему дизайну явно напоминающему пачку сигарет;

изображением предмета под знаком вопроса и в специально выделенном круге, по своему дизайну явно напоминающему пачку сигарет;

- обзорный вид выносного штендера с той стороны, на которой демонстрируются надписи «ПИВ&Ко •самые• ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что Пролетарская 110» с изображением в специально выделенном круге предмета под знаком вопроса, по своему дизайну явно напоминающему пачку сигарет, а также обзорный вид плаката с надписями «ПИВ&Ко •самые• ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что» и с изображением предмета под знаком вопроса и в специально выделенном круге, по своему дизайну явно напоминающему пачку сигарет, зрительно совмещаются с витриной магазина, слева от входной группы, за остеклением которой чётко просматривается торговое помещение, оформленное вывесками с названием реализуемого товара «ТАБАК»;

- в витрине магазина разливных напитков «ПИВ&Ко», справа от входной группы, демонстрируются муляжи бутылок с образцами торговых марок импортного пива (Stefanus, OeTTINGER Weiss, TIMMERMANS Kriek Lambicus, Gernovar, CARLING Black, HARP, KRUSOVICE, и др.).

Совокупность демонстрируемой информации обращает внимание неопределенного круга лиц к деятельности магазина разливных напитков «ПИВ&Ко» и реализуемому в нём товару, визуализированному названием пива «Советское» и изображением банки пива с надписью «Советское», муляжами бутылок импортного пива общеизвестных торговых марок (Stefanus, OeTTINGER Weiss, TIMMERMANS Kriek Lambicus, Gernovar, CARLING Black, HARP, KRUSOVICE, и др.), а также изображением под знаком вопроса предмета, по своему дизайну напоминающего пачку сигарет, который при наличии слогана «сами-знаете-что» и просматриваемой через витрину надписи «ТАБАК» явно отождествляется с

табачной продукцией, поддерживает интерес к такому магазину и предлагаемому товару (пиво, табак), формирует и поддерживает к ним интерес, тем самым способствует их продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

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

Объектом рекламирования рассматриваемой рекламы является торговая деятельность, осуществляемая в магазине разливных напитков «ПИВ&Ко» со специализированной направленностью на реализацию пива, в том числе разливного, и табачной продукции.

В магазине разливных напитков «ПИВ&Ко» (г.Саранск, ул.Пролетарская, 110) под таким коммерческим обозначением предпринимательскую деятельность осуществляет Индивидуальный предприниматель Е, что подтверждается договором аренды нежилого помещения № 1г., заключенным между ИП Ф. и ИП ., и договором коммерческой концессии, заключенным между ООО «Пивная Коллекция» и ИП Е.

Е зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 11 марта 2016 года за основным государственным регистрационным номером (ОГРНИП) , что подтверждается выданным Инспекцией Федеральной налоговой службы по Ленинскому району г.Саранска свидетельством о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, серия .

В Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей (общий доступ через официальный сайт ФНС России egrul.nalog.ru) имеются сведения об индивидуальном предпринимателе - Е (ОГРНИП), согласно которым основным видом деятельности ИП является торговля автомобильными деталями, узлами и принадлежностями (ОКВЭД 45.3), дополнительными видами - торговля оптовая пивом (ОКВЭД 46.34.23), торговля оптовая табачными изделиями (ОКВЭД 46.35), торговля оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами (ОКВЭД 46.71), торговля оптовая неспециализированная (ОКВЭД 46.90), торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах (ОКВЭД 47.19), торговля розничная алкогольными напитками, включая пиво, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.1), торговля розничная пивом в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.12), торговля розничная

безалкогольными напитками в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.2), торговля розничная табачными изделиями в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.26), торговля розничная прочими пищевыми продуктами в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.29), торговля розничная моторным топливом в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.30), деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (ОКВЭД 56.10), подача напитков (ОКВЭД 56.30), аренда и управление собственным или арендованным недвижимым имуществом (ОКВЭД 68.20).

Предоставленный в материалы дела ИП Е. прейскурант продукции (полный ассортиментный перечень, в том числе пива, табачной продукции), реализуемой в магазине разливных напитков «ПИВ&Ко» (г.Саранск, ул.Пролетарская, д.110), подтверждает, что такой продавец в действительности осуществляет торговлю пивом (пиво в бутылках и в разлив, в частности, пиво из кеги «Советское»), а также торговлю табачными изделиями (сигареты, в частности, сигареты Marlboro).

Следовательно, посредством используемой в наружном оформлении магазина разливных напитков «ПИВ&Ко» рекламы продвигается торговая деятельность продавца ИП Е., специализирующегося, среди прочего, на продаже пива и табачных изделий, который в своих интересах осуществил размещение рассматриваемой рекламы и тем самым выступил в качестве рекламодателя и рекламораспространителя.

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Комплексный анализ сообщаемых в распространяемой рекламе продавца «ПИВ&Ко» сведений свидетельствует о следующем.

Изображенный на плакате и на штендере предмет в специально выделенном круге, обозначенный знаком вопроса и сопровождаемый слоганом «самые ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что», очевидно воспроизводит внешний вид пачки (упаковки) сигарет общеизвестной торговой марки (Marlboro) - белый цвет острой стрелой врезается в красный, и, несмотря на используемую завуалированность, создает эффект привлечения внимания к демонстрируемому предмету, ассоциативно воспринимаемому как пачка «самых дешевых» сигарет в «ПИВ&Ко». При этом восприятие таких сведений о реализуемой табачной продукции снаружи магазина усиливается обзорным видом плаката и штендера, зрительно совмещаемого с витриной магазина «ПИВ&Ко», за остеклением которой чётко просматривается торговое помещение, оформленное вывесками с названием реализуемого товара «ТАБАК».

Такая подача рекламной информации акцентирует внимание потребителей рекламы на торговую деятельность продавца «ПИВ&Ко» по реализации табачной продукции, завуалированной под знаком вопроса и надписью «ПИВ&Ко • самые • ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что Пролетарская 110».

В силу норм статьи 2 Федерального закона от 22.12.2008 № 268-ФЗ «Технический регламент на табачную продукцию» табачная продукция - табачное изделие, упакованное в потребительскую тару; табачные изделия - продукты, полностью или частично изготовленные из табачного листа в качестве сырьевого материала, приготовленного таким образом, чтобы использовать для курения, сосания, жевания или нюханья; вид табачного изделия - совокупность курительных и некурительных табачных изделий, сходных по потребительским свойствам и способу потребления. К ним относятся сигареты, сигары, сигариллы (сигариты), папиросы, табак для кальяна, табак курительный тонкорезанный, табак трубочный, биди, кретек, табак сосательный (снюс), табак жевательный, табак нюхательный, насвай и другие табачные изделия.

Согласно статье 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещаются реклама и стимулирование продажи табака, табачной продукции и (или) потребления табака. Запрет рекламы табака, табачных изделий и курительных принадлежностей осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

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.

Согласно разъяснению, содержащемуся в пункте 16 Информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Следовательно, в рассматриваемом случае вопреки законодательно установленному запрету распространяется реклама табачной продукции и продавца такого товара («ПИБ&Ко •самые• ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что», «ПИБ&Ко •самые• ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что Пролетарская 110»).

Вместе с тем, нанесенное на штендере изображение банки с этикеткой «Советское», наполненной жидкостью янтарного цвета, которое сопровождается надписями «ПИБ&Ко Советское Пролетарская 110», а также демонстрируемые снаружи через остекление витрины магазина «ПИБ&Ко» образцы бутылок (в виде распечатанных картинок в натуральную величину) нескольких сортов импортного пива (Stefanus, Oettinger Weiss, Timmermans Kriek Lambicus, Gernovar, Carling Black, Harp, Krusovice, и др.) акцентируют внимание потребителей на конкретный

товар – средства индивидуализации пива определенных торговых марок (названий) и формируют желание приобрести такое пиво в магазине разливных напитков «ПИВ&Ко».

Пиво относится к алкогольной продукции, что следует из норм статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта алкогольной и спиртосодержащей продукции».

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

В соответствии с пунктом 6 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться: в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

В соответствии с частью 3 статьи 21 Федерального 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).

Однако рассматриваемая реклама продавца «ПИВ&Ко», в которой используется изображение пива «Советское» (наполненная банка с надписью «Советское») и образцов импортного пива Stefanus, OeTTINGER Weiss, TIMMERMANS Kriek Lambicus, Gernovar, CARLING Black, HARP, KRUSOVICE, и др., не сопровождается предупреждением о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции и такая реклама размещена снаружи магазина разливных напитков «ПИВ&Ко» (г.Саранск, ул.Пролетарская, 110), через дорогу от которого, согласно сведениям, предоставленным Администрацией городского округа Саранск с письмом от 14.12.2018 № 9819-исх (вх.№5650 от 26.12.2018), на расстоянии 95,7 метров находится образовательная организация - МОУ «Лицей № 43» (г.Саранск, ул.Пролетарская, д.101А), то есть на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемого образовательной организацией здания.

Таким образом, распространявшаяся на территории городского округа Саранск Республики Мордовия в октябре – декабре 2018 года *реклама «ПИВ&Ко Советское Пролетарская 110» с изображением банки с этикеткой «Советское», наполненной жидкостью янтарного цвета, «ПИВ&Ко •самые• ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что Пролетарская 110» с изображением в специально выделенном круге предмета под знаком вопроса, по своему дизайну явно напоминающему пачку сигарет, которая размещена с использованием выносного двухстороннего штендера рядом с входом в магазин разливных напитков «ПИВ&Ко» (г.Саранск, ул.Пролетарская, 110), реклама «ПИВ&Ко •самые• ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что» и с изображением предмета под знаком вопроса и в специально выделенном круге, по своему дизайну явно напоминающему пачку сигарет, которая размещена на плакате справа от входной двери в магазин разливных напитков «ПИВ&Ко» (г.Саранск, ул.Пролетарская, 110), реклама образцов торговых марок импортного пива (Stefanus, OeTTINGER Weiss,*

TIMMERMANS Kriek Lambicus, Gernovar, CARLING Black, HARP, KRUSOVICE, и др.), которая размещена в витрине справа от входной группы магазина разливных напитков «ПИВ&Ко» (г.Саранск, ул.Пролетарская, 110), нарушает требования пункта 8 статьи 7, пункта 6 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», и поэтому является ненадлежащей рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

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

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7, частью 3 статьи 21 настоящего Федерального закона.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7, частями 2 и 3 статьи 21 настоящего Федерального закона.

Материалами настоящего дела установлено, что рекламоделателем и одновременно рекламодателем рассматриваемой рекламы «ПИВ&Ко» является ИП Ефимов Д.В. (ИНН 132610629412; ОГРНИП 316132600051442), который должен был соблюдать требования законодательства Российской Федерации о рекламе и при этом учитывать особенности места распространения рекламы пива, а также прямой запрет на рекламу табачной продукции.

Предоставленные в материалы дела объяснительные ИП Е. от 24.12.2018 (вх.№5626 от 25.12.2018) не опровергают вывод по существу настоящего разбирательства при том, что из таких объяснительных следует, что в магазине разливных напитков «ПИВ&Ко» осуществляется продажа пива «Советское» и такое пиво разливается как в ПЭТ тару объемом 1 и 1,5 литра, так и в стеклянную тару (банку) объемом 3 литра, а также к таким объяснительным приложены документальные сведения (фотоотчет) об устранении ненадлежащей рекламы с 15.12.2018.

Поскольку материалами настоящего дела установлено, что распространение рассматриваемой ненадлежащей рекламы прекращено, не усматривается необходимости выдавать рекламоделателю и рекламодателю - ИП Е. предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности по части 1 статьи 14.3 и части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 8 статьи 7, пунктом 6 части 2 и частью 3 статьи 21, пунктом 1 части 2 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 *ненадлежащей* распространенную на территории городского округа Саранск Республики Мордовия в период с октября и до 15 декабря 2018 года рекламу «ПИБ&Ко Советское Пролетарская 110» с изображением банки с этикеткой «Советское», наполненной жидкостью янтарного цвета, «ПИБ&Ко •самые• ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что Пролетарская 110» с изображением в специально выделенном круге предмета под знаком вопроса, по своему дизайну явно напоминающему пачку сигарет, которая размещалась с использованием выносного двухстороннего щтендера рядом с входом в магазин разливных напитков «ПИБ&Ко» (г.Саранск, ул.Пролетарская, 110), рекламу «ПИБ&Ко •самые• ДЕШЕВЫЕ сами-знаете-что» и с изображением предмета под знаком вопроса и в специально выделенном круге, по своему дизайну явно напоминающему пачку сигарет, которая размещалась на плакате справа от входной двери в магазин разливных напитков «ПИБ&Ко» (г.Саранск, ул.Пролетарская, 110), рекламу образцов торговых марок импортного пива (*Stefanus, OeTTINGER Weiss, TIMMERMANS Kriek Lambicus, Gernovar, CARLING Black, HARP, KRUSOVICE, и др.*), которая размещалась в витрине справа от входной группы магазина разливных напитков «ПИБ&Ко» (г.Саранск, ул.Пролетарская, 110), поскольку такая реклама нарушает требования пункта 8 статьи 7, пункта 6 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать рекламодателю и рекламораспространителю – Индивидуальному предпринимателю Е (ИНН ; ОГРНИП ; адрес (место регистрации):); адрес (место осуществления предпринимательской деятельности): 430016, Республика Мордовия, г.Саранск, ул.Пролетарская, д.110, магазин разливных напитков «ПИБ&Ко»), поскольку распространение *ненадлежащей* рекламы прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный статьей 14.3, частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 29 декабря 2018 года.

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

