

РЕШЕНИЕ

по делу № 28/04-2018р

Резолютивная часть решения оглашена 25 апреля 2018 года.

В полном объеме решение изготовлено 27 апреля 2018 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел о нарушении рекламного законодательства в составе: Председателя комиссии <...> – заместителя руководителя управления Кировского УФАС России, начальника отдела товарных рынков и естественных монополий, Членов Комиссии: <...> – главного специалиста-эксперта отдела ФРИР Кировского УФАС России, <...> - специалиста отдела ФРИР Кировского УФАС России; секретарь <...> – специалист отдела ФРИР Кировского УФАС России;

в присутствии Ответчика - общества с ограниченной ответственностью «Бегемот» (далее – ООО «Бегемот») в лице законного представителя генерального директора ООО «Бегемот» <...>;

рассмотрев дело № 28/04-2018р, возбужденное в отношении ООО «Бегемот» по признакам нарушения п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при размещении рекламы алкогольной продукции следующего содержания: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад на розлив» с изображением пивных кружек, на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11;

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе» Кировским УФАС России было выявлено, что на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11 располагается информация следующего содержания: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад на розлив» с изображением пивных кружек.

Определением от 27.03.2018 возбуждено дело № 28/04-2018р в отношении ООО «Бегемот» по признакам нарушения п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

Ответчик – ООО «Бегемот», надлежащим образом уведомленный о дате, месте и времени рассмотрения дела, обеспечил на рассмотрение дела № 28/04-2018р явку законного представителя - генерального директора ООО «Бегемот» <...>.

Законный представитель ООО «Бегемот» факт нарушения признал, пояснил, что реклама размещалась с 2015 года, в настоящее время демонтирована, но документов, подтверждающих демонтаж, не представил.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Ненадлежащей признается реклама не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

Информация, размещенная на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, следующего содержания: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад на розлив» с изображением пивных кружек, является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц (пешеходов, идущих вблизи нахождения рекламного баннера, водителями), поскольку распространена посредством наружной рекламы, направлена на привлечение внимания потребителей к объекту рекламирования – кафе «Бегемот», реализующему товар, в том числе алкогольную продукцию - пиво, способствует формированию интереса к рекламируемым товарам и их продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

Целью распространения рекламы является увеличение продаж кафе «Бегемот» алкогольной продукции - «пенного» (пива).

На основании части 1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» наружной рекламой признается реклама, распространенная с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения, монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта.

В рассматриваемом случае спорная рекламная информация стационарно размещена с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламной конструкции-щита) на внешней стене здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д.11, в котором располагается кафе «Бегемот», и, соответственно, является наружной рекламой.

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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» под алкогольной продукцией понимается 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. Алкогольная продукция подразделяется на спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

Таким образом, к алкогольной продукции относится пиво, на рекламу которого распространяются требования статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Согласно [части 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.

В соответствии с позицией, изложенной в [пункте 16](#) Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 N 37, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Специальные требования и ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции установлены [статьей 21](#) Федерального закона «О рекламе», в которой относительно рекламируемых товаров выступает собирательное понятие «алкогольная продукция» без указания на необходимость индивидуализации и конкретизации объекта рекламирования.

В связи с тем, что законодательство о рекламе устанавливает определенные ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции, для признания рекламы ненадлежащей достаточно привлечения внимания к товару - алкогольной продукции, условиям ее приобретения, что и установлено в рассматриваемом случае.

В данном случае реклама распространена с помощью рекламной конструкции, смонтированной на внешней стене здания кафе «Бегемот», адресована неопределенному кругу лиц, в том числе - потенциальным посетителям кафе. При этом информация обращает внимание и поддерживает интерес к объекту – реализуемому в кафе товару, в том числе, алкогольной продукции - пиву. Используемое в данном случае слово «пенное» создает у потребителей ассоциацию именно с пивом, что позволяет идентифицировать товар (пиво) внутри группы однородных товаров (алкогольной продукции).

Также стоит отметить, что указанная спорная информация была вынесена на рассмотрение Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кировской области. Согласно данным протокола заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кировской области от 15.03.2018, члены Экспертного Совета единогласно пришли к мнению, что указанная информация является рекламой алкогольной продукции. В частности, было отмечено, что изображены кружки, традиционно используемые для употребления пива, с напитком, напоминающем по цвету пиво. При этом члены Экспертного Совета заострили внимание на том, что слово «лимонад» нельзя соотнести с используемыми в рекламе прилагательными «свежее» и «пенное», поскольку они не согласуются между собой по роду.

Таким образом, с учетом мнения членов Экспертного Совета, Кировское УФАС России пришло к выводу о том, что информация следующего содержания: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад на розлив» с изображением пивных кружек, размещенная на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, является рекламой алкогольной продукции (пива), размещенной с использованием рекламной конструкции (щита) на внешней стене здания, что противоречит п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

ООО «Бегемот» имеет лицензию №<...>от <...> года на осуществление розничной продажи алкогольной продукции (спиртные напитки (в т.ч. водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки) по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11,

помещение 1005.

Представителем ООО «Бегемот» на заседание Комиссии по делу № 28/04-2018р было представлено меню и винная карта кафе «Бегемот», в соответствии с которыми потребители имеют возможность приобрести в кафе «Бегемот» алкогольную продукцию, в том числе пиво.

Согласно информации, размещенной на двери заведения кафе «Бегемот» по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, и при рассмотрении дела, представителем Ответчика не оспаривалось, что юридическим лицом, осуществляющим деятельность по вышеуказанному адресу, является ООО «Бегемот» (ИНН 4345123314, ОГРН 1054316965009).

В материалах дела имеется договор №<...> от <...> и спецификация №<...>, в соответствии с которыми ООО «Компания ОСК» изготовила по заказу ООО «Бегемот» рекламный щит (баннер на деревянном каркасе).

Исследовав материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что рекламодателем спорной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 Федерального закона «О рекламе», является ООО «Бегемот».

Учитывая тот факт, что на момент принятия решения в материалах дела отсутствует документальное подтверждение устранения нарушения, Комиссия решила выдать ООО «Бегемот» предписание об устранении нарушения рекламного законодательства.

На основании ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении.

Руководствуясь ст. 3, п. 5 ч. 2. ст. 21, ст. 33, ст. 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад на розлив» с изображением пивных кружек, расположенную на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, так как она противоречит п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Бегемот» (ИНН 4345123314 ОГРН 1054316965009) предписание об устранении нарушения п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела № 28/04-2018р уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении общества с ограниченной

ответственностью «Бегемот» (ИНН 4345123314 ОГРН 1054316965009) и его должностного лица

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, в суд общей юрисдикции в порядке, предусмотренном ст. 131 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>