

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Волгоградское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – Никуйко Ирина Борисовна – заместитель руководителя Управления;

член Комиссии – Козубова Елизавета Михайловна – главный специалист-эксперт отдела контроля государственных и муниципальных закупок, недобросовестной конкуренции и рекламы;

член Комиссии – Власова Екатерина Александровна – ведущий специалист-эксперт отдела контроля государственных и муниципальных закупок, недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 17-03-21-02/331, возбужденное по признакам нарушения по признакам нарушения ст. 8, ч. 2.1 ст. 21, ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе, выразившегося в распространении рекламы пива в лифте жилого дома по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д.76, подъезд 5 следующего содержания: **«BEST BEER Свежее пенное Более 30 сортов 53-46-27 ДОСТАВКА Донская рыба Раки Снеки бестбир.рф с 10:00 до 23:00»** на фоне изображения оранжево-желтой жидкости с пузырьками и белой пеной сверху,

с участием представителя ООО «ЖЭК «ЛифтБорд» - К. Е.П. (генеральный директор Общества ,подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ),

в отсутствие представителя ООО «Урарту»,

УСТАНОВИЛА:

В Волгоградское УФАС России поступило заявление от физического лица (вх. № 3162 от 07.04.2017), с жалобой на распространение рекламы пива в лифте жилого дома по адресу г. Волгоград б-р 30-летия Победы, д. 76, подъезд 5 в период с апреля 2017 года следующего содержания **«BEST BEER Свежее пенное Более 30 сортов 53-46-27 ДОСТАВКА Донская рыба Раки Снеки бестбир.рф с 10:00 до 23:00»** с приложением фотографий.

В ходе рассмотрения заявления специалистами Волгоградского УФАС России был проведен мониторинг распространения рекламы в лифте по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д. 76, подъезд 5, распространение спорной рекламы подтвердилось (акт мониторинга №281-Р от 14.04.2017).

Также Волгоградским УФАС России путем направления запроса (исх. №

012/2729 от 05.05.2017) в рекламное агентство РЕК ВОЛГА, информация о котором размещена на рекламной конструкции, расположенной в лифте жилого дома по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д. 76, подъезд 5, было установлено, что рекламораспространителем указанной в заявлении рекламы является ООО «ЖЭК ЛифтБорд» (ОГРН ... ИНН/КПП ... юридический адрес: ...).

Путем анализа информации, полученной в ответ на запрос (вх. № 4871 от 25.05.2017) от ООО «ЖЭК «ЛифтБорд», установлено, что рекламодателем указанной в заявлении рекламы является ООО «Урарту» (ОГРН ..., ИНН/КПП ... юридический адрес: ...).

Актом осмотра интернет-сайта бестбир.рф (№ 280-Р от 18.04.2017) установлено, что ассортимент пива, реализуемый в магазине «BEST BEER», включает в себя сорта пива с содержанием этилового спирта пять и более процентов («Приятель нефильтованное 5,0 %, Пенное Пшеничное 5,0 %, Ирландский Эль Шемрок 6,2 %, Напиток Шампань Asti 6,0 %).

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.

Ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе установлено, что реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Ст. 8 Закона о рекламе устанавливает, что в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

На основании полученной информации в отношении ООО «ЖЭК «ЛифтБорд» и ООО «Урарту» определением от 07 июня 2017 года было возбуждено производство по делу № 17-03-21-02/331 по признакам нарушения ст. 8, ч. 2.1 ст. 21, ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе.

На заседании Комиссии Волгоградского УФАС России 29 июня 2017 года представители ООО «ЖЭК «ЛифтБорд» К. Е.П. (генеральный директор) и Х. И.Ю. (по доверенности) представили свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, макет рассматриваемой рекламы, договор №077/17 на оказание услуг по размещению рекламы в лифтах жилых домов, доп. соглашение к договору. Представитель ООО «Урарту» не явился (надлежаще

уведомлен, ходатайств не поступало). Письменных объяснений ни от ООО «ЖЭК «ЛифтБорд», ни от ООО «Урарту» не поступило.

В устных объяснениях представители ООО «ЖЭК «ЛифтБорд» высказали позицию, согласно которой они не видят нарушений рекламного законодательства, так как на рекламе отсутствуют пивные изображения, на русском языке о пиве не упоминается, объектом рекламирования является квас. Также, представители указали, что Best Beer – наименование кафе, а предмет рекламируемой доставки – снеки, донская рыба, раки, нарушение правил дистанционной продажи связано только этими товарами. Дистанционную продажу пива не рекламируют.

Проанализировав содержание рекламы, Комиссия дополнительно усмотрела в ней признаки нарушения п. 1 ст. 7 Закона о рекламе.

В соответствии с п.1 ст. 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещена законодательством Российской Федерации.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, а также объяснения по признакам нарушения п.1 ст. 7 Закона о рекламе рассмотрение дела было отложено на 28 июля 2017 года.

На заседании Комиссии Волгоградского УФАС России 28 июля 2017 года представителем ООО «ЖЭК «ЛифтБорд» была высказана аналогичная позиция, что и ранее. Представитель ООО «Урарту» не явился, письменных объяснений не представил, ходатайств не поступало.

Комиссия Волгоградского УФАС России, изучив материалы дела, а также оценив устные пояснения лиц, участвующих в деле, установила следующее.

Материалами дела подтверждается распространение в апреле 2017 г. рекламы пива в лифте жилого дома по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д.76, подъезд 5 следующего содержания: **«BEST BEER Свежее пенное Более 30 сортов 53-46-27 ДОСТАВКА Донская рыба Раки Снеки бестбир.рф с 10:00 до 23:00»** на фоне изображения оранжево-желтой жидкости с пузырьками и белой пеной сверху

Комиссия не принимает доводы представителя ООО «ЖЭК «ЛифтБорд» по следующим основаниям.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Закона 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.

Под объектом рекламирования понимается 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.

Под товаром понимается – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая информация является рекламой, т.к.:

- адресована неопределенному кругу лиц (жители дома по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д. 76, подъезд 5, гости, посещающие жильцов подъезда и иные люди);
- распространяется посредством листовки, наклеенной на специальную конструкцию;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке (алкогольная продукция (пиво), сопутствующие товары магазина «*BEST BEER*»);
- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижению на рынке.

Объектом рекламирования выступает - пивная продукция, сам магазин «*BEST BEER*», а также сопутствующие товары (донская рыба, снеки, раки) реализуемые в вышеуказанном магазине.

Целью распространения рекламы является привлечение внимания потребителя к объекту рекламирования и увеличение продаж алкогольной продукции – пива, реализуемого в указанном магазине, а также сопутствующих товаров.

Форма распространения рекламы – посредством расклеивания листовок в лифте жилого дома по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д. 76, подъезд 5.

В соответствии с Федеральным Законом от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции", алкогольная продукция – это 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.

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.

Ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе установлено, что реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Ст. 8 Закона о рекламе устанавливает, что в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно ч. 2 ст. 497 Гражданского кодекса Российской Федерации договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

В соответствии с п.1 ст. 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещена законодательством Российской Федерации.

Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 Информационного письма № 37 от 25.12.1998, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В рассматриваемой рекламе внимание потребителей акцентируется на объекте рекламирования – кафе (магазин) Best Beer, указывается способ реализации продукции – доставка, а также информация об основном ассортименте продукции – пиво, так как употребление таких слов как «свежее, пенное» в сочетании с фоном рекламы (изображена оранжево-желтая жидкость с пузырьками и белой пеной сверху) и, сведениями о

сопутствующих товарах: донская рыба, раки снеки, а также с наименованием кафе (Best Beer в переводе с английского означает лучшее пиво) стойко ассоциируется у потребителя именно с пивом, а не с квасом, как указывал представитель ООО «ЖЭК «ЛифтБорд».

К тому же, в рассматриваемом случае спорная реклама распространяется в лифте жилого дома. В ассортименте пивной продукции, реализуемой в вышеуказанном магазине, есть сорта пива, содержащие пять и более процентов содержания этилового спирта, что подтверждается актом № 280-Р от 18.04.2017, соответственно спорная реклама распространяется ненадлежащим образом.

В рассматриваемой рекламе отсутствует также предупреждение о вреде чрезмерного потребления пива, однако данное нарушение включается в предыдущее, так как данная реклама не должна была распространяться вне стационарных торговых объектов.

Таким образом, реклама «**BEST BEER Свежее пенное Более 30 сортов 53-46-27 ДОСТАВКА Донская рыба Раки Снеки бестбир.рф с 10:00 до 23:00**» на фоне изображения оранжево-желтой жидкости с пузырьками и белой пеной сверху, может ассоциироваться у потребителей с определенным напитком – пивом, а не любым другим напитком ввиду того, что эффект отождествления усиливается как самим названием торгового объекта, упоминанием слов «свежее, пенное», так и оформлением.

Отсюда следует, что рекламируемое пиво – алкогольная продукция, а значит на его рекламу распространяются требования статьи 21 Закона о рекламе.

Также, в рекламе указывается на такой способ получения товара как доставка.

Комиссия не принимает довод рекламодателя относительно того, что слово «доставка» относится только к ниже перечисленным товарам (рыба, рака, снеки), реклама оформлена так образом, что указание на доставку воспринимается также как указание на доставку пива (BEST BEER Свежее пенное Более 30 сортов, фон – фактически изображение пива).

На сайте бестбир.рф можно заказать доставку пива без непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора розничной купли-продажи, а напротив при ознакомлении покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталога, расположенного на сайте бестбир.рф.

Пунктом 5 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 № 612, установлено, что не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

Согласно ч. 11 ст. 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Таким образом, так как данный способ (дистанционная продажа) реализации алкогольной продукции нарушает требования законодательства Российской Федерации, а именно запрещен, то в рассматриваемой рекламе содержится нарушение ч. 1 ст. 7 Закона о рекламе, где указано, что не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещена законодательством Российской Федерации.

В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе, рекламодатель несет ответственность за нарушение п. 1 ст. 7, ст. 8, ч. 2.1 ст. 21 Закона о рекламе.

П. 7 ст. 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Волгоградским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ЖЭК ЛифтБорд» (ОГРН ... ИНН/КПП ... юридический адрес:).

В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение п. 1 ст. 7, ст. 8 Закона о рекламе.

П. 5 ст. 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Волгоградским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Урарту» (ОГРН ..., ИНН/КПП ... юридический адрес:).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Заявителем, а также сторонами по делу в ходе рассмотрения дела не было подтверждено устранение нарушения, в связи с чем Комиссией Волгоградского УФАС России установлены основания для выдачи предписания

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закон о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных

постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508,
Комиссия Волгоградского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу: пива в лифте жилого дома по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д.76, подъезд 5 следующего содержания: **«BEST BEER Свежее пенное Более 30 сортов 53-46-27 ДОСТАВКА Донская рыба Раки Снеки бестбир.рф с 10:00 до 23:00»** на фоне изображения оранжево-желтой жидкости с пузырьками и белой пеной сверху, ненадлежащей, нарушающей требования п. 1 ст. 7, ст. 8, ч. 2.1 ст. 21 Закона о рекламе.

2. Выдать ООО «ЖЭК «ЛифтБорд» и ООО «Урарту» предписание об устранении нарушения.

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дел об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «ЖЭК ЛифтБорд» (ОГРН ИНН/КПП юридический адрес:) и ООО «Урарту» (ОГРН ..., ИНН/КПП ... юридический адрес: ...).

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