

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/21-744/2022

13 октября 2022 года
город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее также – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – <...>, врио заместителя руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 055/05/21-744/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения обществом ограниченной ответственностью «Амора+» ИНН 5503168908, ОГРН 1165543089436, (далее – ООО «Амора+», Общество) рекламы, нарушающей требований пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие законного представителя ООО «Амора+», извещенного надлежащим образом, в присутствии представителя Общества <...> (доверенность от 12.10.2022)

УСТАНОВИЛА:

В результате проведения 14.09.2022 мероприятий по контролю за соблюдением обязательных требований Федерального закона «О рекламе» выявлен факт распространения на рекламной конструкции, установленной у входа в магазин «Алкостресс», расположенный по адресу: г. Омск, ул. Маяковского, д. 20, информации: «НАПИТКИ СО ВСЕГО МИРА», сопровождающейся изображением бутылки виски «JAMESON ROUND».

По определению, данному статьей 3 Федерального закона «О рекламе»:

реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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;

объект рекламирования - это 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;

товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания как магазину «Алкостресс», так и алкогольной продукции виски «JAMESON ROUND» .

При этом указанная информация была распространена с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе:

В силу пункта 1 статьи 455 Гражданского кодекса Российской Федерации товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи, не изъятые из оборота.

Пунктом 1 статьи 467 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что если по договору купли-продажи передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами.

Анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи и иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров.

Согласно пункту 7 статьи 2 Федерального закона № 171-ФЗ от 22.11.1995 «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, виноградная водка, бренди), вино, крепленое вино, игристое вино, включая российское шампанское, виноградосодержащие напитки, плодовая алкогольная продукция, плодовые алкогольные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

В соответствии с пунктом 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.

При этом частью 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» установлено, что 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 информационном письме Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 указано, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара. При этом для поддержания интереса к товару не обязателен показ самого товара, **а достаточно изображения различительных элементов (в том числе товарного знака)**, которые использовались при рекламе этого товара.

В нарушение пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама, распространенная у входа в магазин «Алкостресс», расположенный по адресу: г. Омск, ул. Маяковского, д. 20, содержит информацию об алкогольном напитке - виски «JAMESON ROUND» крепостью 40%.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») **ненадлежащая реклама** – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Согласно информации на режимной вывеске, деятельность в магазине «Алкостресс» осуществляет ООО «Амора+» (ИНН 5503168908).

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

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

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Амора+» является и рекламодателем, и рекламодателем.

Частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

Определением Омского УФАС России от 19.09.2022 в отношении ООО «Амора+» было возбуждено дело № 055/05/21-744/2022 по признакам нарушения требований пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

В ответ на указанное определение ООО «Амора+» была представлена информация, согласно которой: *«...На рекламной конструкции, расположенной у входа в магазин «Алкостресс» по адресу: г. Омск, ул. Маяковского, д. 20, 14.09.2022 действительно была изображена бутылка виски с наименованием «JAMESON ROUND»...*

...информация об алкогольном напитке - виски «JAMESON ROUND» крепостью 40% была удалена».

На заседании Комиссии представитель Общества представил фотоснимки, проанализировав которые, Комиссия пришла к выводу о том, что вменяемое Омским УФАС России нарушение Обществом не устранено.

Рассмотрев материалы дела, учитывая письменные пояснения ООО «Амора+», устные пояснения представителя Общества по доверенности, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Амора+» требований части пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы алкогольной продукции у входа в магазин «Алкостресс», расположенный по адресу: г. Омск, ул. Маяковского, д. 20.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения Федерального закона «О рекламе».

Учитывая, что у Омского УФАС России на момент рассмотрения настоящего дела отсутствуют доказательства, подтверждающие устранение нарушения в добровольном порядке, Комиссией Омского УФАС России принято решение о необходимости выдачи ООО «Амора+» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36

Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 52 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «НАПИТКИ СО ВСЕГО МИРА», сопровождающуюся изображением бутылки виски «JAMESON ROUND», распространенную 14.09.2022 ООО «Амора+» (ИНН 5503168908, ОГРН 1165543089436) на рекламной конструкции, установленной у входа в магазин «Алкостресс», расположенный по адресу: г. Омск, ул. Маяковского, д. 20, ненадлежащей, нарушающей требования пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».
2. Выдать ООО «Амора+» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 19.10.2022.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>