

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ №71/07-2013

14 марта 2014г.
г.Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии:

<...>, - заместитель руководителя Приморского УФАС России;

члены Комиссии:

<...> - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

<...> - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев 04 марта 2013 года дело №71/07-2013, возбужденное по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») при распространении ООО «Кинопрокат» рекламы алкогольной продукции, в присутствии представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - ООО «Кинопрокат», представитель по дов-ти от 12.06.2012 № б/н <...>,

УСТАНОВИЛА:

06.11.2013 в Приморское УФАС России поступила письменная информация от гр. <...> о размещении на первом этаже кинотеатра «New Wave Cinema» рекламы пива Redd's.

Реклама пива размещена на конструкции (расположенной над барной стойкой) на которой, на фоне ленты киноплёнки, изображены две бутылки пива Redd' s со светлой и темной этикетками и рядом изображен стакан с крышкой, с нанесенным на него изображением бутылок, схожих с изображением бутылок пива Redd's, вверху изображен рекламный слоган: «Хочешь.....в кино? Redd's me....в зале!»

В соответствии со ст. 13.1 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», пиво - алкогольная продукция с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения пивного сусла, которая произведена из пивоваренного солода, хмеля и (или) полученных в результате переработки хмеля продуктов (хмелепродуктов), воды с использованием пивных дрожжей, без добавления этилового спирта, ароматических и вкусовых добавок.

По мнению заявителя, реклама алкогольной продукции на первом этаже кинотеатра, нарушает п. 6 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», так как размещение рекламы алкогольной продукции запрещено 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.

26.12.2013 заявителем было представлено дополнение к заявлению с приложением фотографий рекламы, размещенной на барной стойке, которая расположена на первом этаже кинотеатра «New Wave Cinema». Одна из конструкций, выставленной на стойке представляет собой прозрачный ящик, в котором выставлено две бутылки пива марки Redd's, со светлой и темной этикетками, перед которыми, в свою очередь, выставлено по яблоку и изображены надписи: «соблаз니스ь кислинкой» и «обольстись сладостью». На второй конструкции изображена закрепленная скобами на деревянной доске под наклоном бутылка виски из которой в стакан наливается жидкость и текст: «Вильям Лоусонс Виски без церемоний».

Сотрудниками Приморского УФАС России был совершен выход 24.12.2013 в кинотеатр «New Wave Cinema», где было приобретено пиво марки Redd's, о чем свидетельствует товарный чек на данную

покупку.

На данном чеке указано лицо, осуществляющее розничную продажу пива - ОСЮ «Кинопрокат» (ИНН 2540088388).

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований и пункта 6 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, которым в данном случае является ООО «Кинопрокат» (ИНН 2540088388, Океанский пр-т, д. 111, г. Владивосток, 690002), в интересах которого распространяется вышеуказанная реклама.

На основании изложенного в отношении ООО «Кинопрокат» было возбуждено дело о нарушении норм рекламного законодательства.

В обосновании своей позиции по делу ООО «Кинопрокат» представило следующие пояснения.

ООО «Кинопрокат» является арендатором нежилых помещений на первом и втором этажах здания кинотеатра «Москва» по адресу: г. Владивосток, Океанский проспект, д. 111, где осуществляет деятельность кафе-баров, в которых на основании Лицензии № 25РП00000304 от 24 декабря 2013 года осуществляется в том числе розничная продажа алкогольной продукции.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна обращаться к несовершеннолетним. В материалах дела доказательства обращения рекламы к несовершеннолетним отсутствуют. Кафе-бар ООО «Кинопрокат» не является детским кафе, ориентированным на продажу детской продукции.

Кроме того, согласно ч. 2.1. ст. 21 ФЗ «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 зачах таких торговых объектов».

На основании указанной нормы реклама алкогольной продукции размещается практически в каждом продуктовом магазине, где осуществляется её розничная продажа. В этих же магазинах, посещаемых, в том числе и несовершеннолетними, наряду с рекламой и розничной продажей алкогольной продукции, рекламируется и продаётся тем же несовершеннолетним жевательная резинка, конфеты, шоколад, мороженое, безалкогольные напитки, йогурты, молоко, кефир, хлеб и прочие продукты, приобретаемые несовершеннолетними и не запрещённые к реализации им. Вероятность того, что рекламу алкогольной продукции в таком продуктовом магазине могут увидеть несовершеннолетние, не означает, что она обращается к ним. В то же время законодательством не предусмотрен запрет на посещение несовершеннолетними магазинов, в которых рекламируется и реализуется алкогольная продукция, в том числе и специализирующихся на розничной продаже исключительно такой продукции.

В свою очередь информация об алкогольной продукции не может нанести вред здоровью и эмоциональному состоянию несовершеннолетних, поскольку вред может быть причинен только употреблением такой продукции, тогда как её розничная продажа несовершеннолетним запрещена и не осуществляется. Также, ФЗ «О рекламе» не содержит требований о том, что реклама алкогольной продукции не должна причинять вред здоровью и эмоциональному состоянию несовершеннолетних или содержать предупреждения о вероятности причинения или причинении такого вреда несовершеннолетним. Комиссия, рассмотрев материалы дела, установила следующее.

Статья 3 Федерального закона «О рекламе» дает следующие определения: реклама - 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

объект рекламирования — товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама;

товар - продукт деятельности, предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

реklamораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе», специальные требования, установленные статьей 24 Федерального закона «О рекламе» в отношении рекламы, 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 пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель, которым в данном случае является ООО «Кинопрокат», в интересах которого распространяется данная реклама.

Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» также разъясняет, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

Вместе с тем, установлено, что данная реклама направлена на привлечение внимания к алкогольной продукции, и, следовательно, должна соответствовать требованиям, предъявляемым к рекламе таких товаров.

Учитывая, что вышеуказанная реклама распространялась в на первом этаже кинотеатра, в помещении, которое является холлом с расположенными на его территории входами в зрительный зал, то она привлекала внимание всех посетителей кинотеатра (неопределенного круга лиц, в том числе и несовершеннолетнего возраста).

В соответствии с ч. 10.2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» не допускается распространение рекламы, содержащей информацию, запрещенную для распространения среди детей в соответствии с Федеральным законом от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», в предназначенных для детей образовательных организациях, детских медицинских, санаторно-курортных, физкультурно-спортивных организациях, организациях культуры, организациях отдыха и оздоровления детей или на расстоянии менее чем сто метров от границ территорий указанных организаций.

Согласно п. 2 ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» к информации, причиняющей вред здоровью и (или) развитию детей и запрещенной для распространения среди детей, относится информация, способная вызвать у детей желание употребить алкогольную и спиртосодержащую продукцию, пиво и напитки, изготавливаемые на его основе.

Вся реклама алкоголя, размещенная в кинотеатре в «NewWave Cinema» очень красочная, яркая, с подсветкой, занимает большую площадь, издали бросается в глаза.

Реклама пива «Redd's» на барных стойках представляет собой прозрачный ящик, в котором стоят 2 бутылки и перед ними зеленое и красное яблоко с надписями «соблазнь кислинкой», «обольстись сладостью».

Дети более, чем взрослые, реагируют на сладкое и яркие образы фруктов. Употребление слов: «сладость», «кислинка» вызывает ощущение вкуса яблока, а сами выражения - детские. Несомненно, данная реклама привлекает внимание не только взрослых, но детей и подростков. Ее легко можно спутать, к примеру, с рекламой газированных напитков.

В раздел 92 Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, утвержденного постановлением Госстандарта России от 06.11.2001 № 454-ст (далее ОКВЭД), определяющего виды деятельности по организации отдыха и развлечений, культуры и спорта, включен вид деятельности как деятельность, связанная с производством, прокатом и показом

фильмов - т.е. деятельность которую осуществляет ООО «Новая Волна Синема» и вход в кинозалы осуществляются через фойе 1-го этажа кинотеатра «New Wave Cinema».

В раздел 92 ОКВЭД наряду с видом деятельности по показу фильмов (92.1) включены, также, такие виды деятельности как прочая зрелищно - развлекательная деятельность (92.3) и прочая деятельность в области культуры (92.5).

Кроме того, в соответствии со ст.; 3 «Основ законодательства Российской Федерации о культуре», утвержденных ВС РФ 09.10.1992 № 3612-1, культурная деятельность - деятельность по сохранению, созданию, распространению и освоению культурных ценностей. В соответствии со ст. 4 «Основ законодательства Российской Федерации о культуре», утвержденных ВС РФ 09.10.1992 № 3612-1 к сфере регулирования данного нормативного акта отнесено

телевидение, радио и другие аудиовизуальные средства в части создания и распространения культурных ценностей (которыми, в том числе, являются художественные фильмы - аудиовизуальные произведения).

Таким образом, Комиссия полагает, что деятельность кинотеатра, относится к деятельности в области культуры, и наряду с театром, кинотеатр относится к организациям культуры и отдыха.

ООО «Новая Волна Синема» представлена информация о репертуаре кинотеатра «New Wave Cinema» за период с октября по декабрь 2013 года и за январь 2014 года с указанием классификации информационной продукции. За указанный промежуток времени в кинотеатре осуществлялась демонстрация фильмов с возрастным ограничением от 0 до 16 лет. Таким образом, аудитория кинотеатра это, в том числе, дети и подростки.

Положением о Федеральной антимонопольной службе, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331, официальные разъяснения о применении норм рекламного законодательства дает Федеральная антимонопольная служба (ФАС России, ул. Садовая-Кудринская, 11, Москва, Д-242, ГСП-5, 123995). В соответствии с Письмом ФАС России от 02.12.2011 № АК/44977 «О разъяснении некоторых положений Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не может размещаться в стационарных торговых объектах, специализирующихся на реализации товаров для дегей, или быть направленной на привлечение внимания несовершеннолетних.

В соответствии с ч. 10.2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» не допускаются распространение рекламы, содержащей информацию, запрещенную для распространения среди детей в соответствии с Федеральным законом от 29.12.2010 № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», в предназначенных для детей образовательных организациях, детских медицинских, санаторно-курортных, физкультурноспортивных организациях, организациях культуры, организациях отдыха и оздоровления детей или на расстоянии менее чем сто метров от границ территорий указанных организаций.

В соответствии с п. 5 ч.1 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна обращаться к несовершеннолетним.

В соответствии с п. 6 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна распространяться 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.

Таким образом, ООО «Кинопрокат» нарушены нормы ч. 10.2 ст. 5. п. 5 ч. 1 ст. 21, п. 6 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 14 Федерального закона от 24.07.1998 года № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в РФ» предусмотрено право на защиту ребенка от информации, наносящей вред его здоровью, нравственному и духовному развитию, в том числе от рекламы алкогольной продукции.

Комиссия отмечает, что в соответствии со статьей 14 Федерального закона «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» от 24.07.1998 № 124-ФЗ органы государственной власти Российской Федерации обязаны принимать меры по защите ребенка от информации, наносящей

вред его здоровью, нравственному и духовному развитию. Комиссия считает, что в рассматриваемом случае в качестве указанной меры следует признать факт возбуждения и рассмотрения Приморским УФАС России настоящего дела в отношении ООО «Кинопрокат».

К основным направлениям государственного контроля в сфере производства, размещения и распространения рекламы относятся предотвращение и пресечение ненадлежащей рекламы, способной ввести потребителей рекламы в заблуждение или нанести вред здоровью граждан.

Отношения в сфере рекламы независимо от места ее производства, если распространение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации, регулируются Федеральным законом от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении настоящего дела Комиссия пришла к заключению, что рассматриваемая реклама алкогольной продукции распространяемая

ООО «Кинопрокат» на первом этаже кинотеатра «New Wave Cinema» нарушает требования ч. 10.2 ст. 5, п. 5 ч.1 ст. 21 и п. 6 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе»

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 рекламу ООО «Кинопрокат», распространяемую ООО «Кинопрокат» на первом этаже кинотеатра «New Wave Cinema» нарушающей требования ч. 10.2 ст. 5, п. 5 ч.1 ст. 21 и п. 6 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «Кинопрокат» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

14
г.
г. Владивосток

марта

2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморского УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии <...> - заместитель руководитель Приморского У ФАС России; члены

Комиссии:

<...> - начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

<...> - ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

на основании своего решения от 14.03.2014 по делу № 71/07-2013 о признании ненадлежащей рекламы ООО «Кинопрокат», распространяемой ООО «Кинопрокат» на первом этаже кинотеатра «New Wave Cinema» с нарушением требований ч. 10.2 ст. 5, п. 5 ч.1 ст. 21 и п. 6 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Кинопрокат» в срок не позднее 5 дней после получения настоящего предписания прекратить нарушение требования ч. 10.2 ст. 5, п. 5 ч.1 ст. 21 и п. 6 ч. 2 ст. 21 ФЗ «О рекламе», а именно прекратить распространение рекламы размещенной на первом этаже в кинотеатре «New Wave Cinema»:

- конструкции (расположенной над барной стойкой) на которой, на фоне ленты киноплёнки, изображены две бутылки пива Redd's со светлой и темной этикетками и рядом изображен стакан с крышкой, с нанесенным на него изображением бутылок, схожих с изображением бутылок пива Redd's, вверху изображен рекламный слоган: «Хочешь.. ..в кино? Redd's me.. ..в зале!»¹

- конструкции, выставленной на стойке бара, и представляющей собой прозрачный ящик, в котором выставлено две бутылки пива марки Redd's, со светлой и темной этикетками, перед которыми, в свою очередь, выставлено по яблоку и изображены надписи: «соблаз니스ь кислинкой» и «обольстись сладостью»;

- конструкции, также выставленной на стойке бара, на которой изображена закрепленная скобами на деревянной доске под наклоном бутылка виски из которой в стакан наливается жидкость и текст: «Вильям Лоусонс Виски без церемоний».

2. ООО «Кинопрокат» представить в Приморское УФАС России доказательства (фото отчет) исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок не позднее 14 дней с даты его исполнения.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Приморское УФАС России вправе в соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить административный штраф на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, установленном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>