

РЕШЕНИЕ № Р- 38/2017

по факту нарушения рекламного законодательства Российской Федерации

08 августа 2017

г. Курган

Резолютивная часть решение объявлена: «02» августа 2017 года

В полном объеме решение изготовлено: «08» августа 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель комиссии: Гагарина И.В. - руководитель Курганского УФАС России;

Члены комиссии: Ефремова Е.А. – государственный инспектор,

Фоминых М.М. – старший государственный инспектор,

рассмотрев дело № Р- 38/2017 по признакам нарушения ООО «Альфа-Курган» законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения рекламных буклетов магазина «Красное & Белое» в подъездных помещениях многоквартирных домов в городе Кургане с содержанием алкогольной продукции, с признаками нарушения части 2.1 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», в присутствии представителей:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

- ООО «Альфа-Курган» явку представителей не обеспечило. Надлежаще извещены.

УСТАНОВИЛА:

22 мая 2017 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее- Курганское УФАС России) поступило обращение Прокуратуры Курганской области.

Из письма от 15.05.2017 № 7-12-2017 следует, что при осуществлении контроля за соблюдением Распоряжения Правительства РФ от 30.12.2009 № 2189-р Прокуратурой Курганской области было установлено распространение рекламных буклетов сети магазинов «Красное&Белое» путем размещения в подъездах многоквартирных домов города Кургана и Курганской области, содержащих в себе изображение алкогольной продукции, а именно различные виды кагора.

Так, представленный рекламный буклет №227/11-24 апреля /2017 сети магазинов «Красное&Белое» на странице 2-3 содержит в себе изображение алкогольной продукции со следующим текстом «В наших магазинах вы найдете большой выбор кагоров. А еще свежие яйца и вкусные ароматные куличи! 1. Кагор ВК вино красное ликерное 16% 0,7 л, Россия 349,99 р. 2. Кагор массандра партенит винный напиток красный сладкий 16% 0,75л, Россия 399,99р.

3. Кагор 32 винный напиток красный сладкий, 16%, 0,7 л, Россия 249,99р. 4. Кагор Тамани вино красное сладкое 10,5% 0,7 л., Россия 149,99 р. 5. Кагор небесные вестники вино красное сладкое 11%, 0,7 л., Россия 99,99 р.».

05 июня 2017 года в Курганское УФАС России поступило заявление Казеевой И.Ф., содержащее в себе жалобу на постоянную рассылку рекламных буклетов магазина «Красное & Белое» по адресу г. Курган, ул. Сухэ-Батора, 15.

Согласно части 2.1. статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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 залах таких торговых объектов.

При этом согласно [пункту 5 статьи 2](#) Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» под стационарным торговым объектом понимается торговый объект, представляющий собой здание или часть здания, строение или часть строения, прочно связанные фундаментом такого здания, строения с землей и присоединенные к сетям инженерно-технического обеспечения.

05 июня 2017 года специалистами Курганского УФАС России произведен осмотр некоторых подъездных помещений на предмет распространения рекламных буклетов магазинов «Красное & Белое», о чем составлены акты осмотра рекламных буклетов.

Так, специалистами Курганского УФАС России зафиксировано распространение рекламных буклетов по следующим адресам: ул. Радионова, 40, ул. Томина, 45, ул. Пролетарская, 57, ул. К.Маркса, 42.

В результате осмотра установлено, что рекламные буклеты магазина «Красное & Белое» размещены на почтовых ящиках. Рекламный буклет содержит в себе перечень рекламируемого товара, одним из которых является алкогольная продукция.

На странице 4-5 буклета № 231/6-19 июня/2017 размещена алкогольная продукция (изображение винных бутылок):

Вино El Tentador 10-12%, 0.75 л Россия – 169,99 р;

Вино африканское сафари красное полусухое 11%, 1 л, Россия – 119,99р;

Вино Fashion Rain белое сухое 12%, 0,75 л. Россия – 194,99 р;

Вино Африканское сафари белое полусухое 11%, 1л. Россия – 119,99 р;

Вино Fashion Rain красное сухое 12%, 0, 75л Россия- 174,99р;

Вино Таманское 10-13%, 0,7л. Россия – 109, 99р;

Вино Черная амфора 11%, 0,75 л. Россия – 184, 99р;

Вино Крымский погребок красное сухое 11%, 0,75л. Россия- 179,99р;

Вино Темрюкская долина 11% 0,7 л., Россия – 154,99р;

Вино Таманский полуостров белое полусладкое 11%, 0.7 л. Россия – 149,99 р.

По итогам осмотра составлены акты осмотра рекламных буклетов, что является материалами настоящего дела № Р-38/2017.

Буклеты «Красное&Белое» содержат рекламу алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции и они распространяются в подъездах многоквартирных домов г. Кургана.

Запросом от 02.06.2017 № 04-09/1962-8 у ООО «Альфа-Курган» запрашивалась письменная позиция по вопросу распространения рекламных буклетов вне торговых точек с приложением документов, подтверждающих законное владение торговыми площадями.

Письмом от 15.06.2017 года в адрес Курганского УФАС России поступили копии договоров аренды нежилых помещений в количестве 48 штук. Из существа письма следует, что договоры на изготовление и распространение рекламного буклета ООО «Альфа-Курган» не заключалось, в связи, с чем невозможно предоставить их копии, так же документы на оплату.

Буклет № 227/11-24 апреля /2017 изготовлен ООО «Альфа-Курган» своими силами и за свой счет для размещения на прикассовой зоне внутри магазинов.

Однако, заявления потребителей, осмотр подъездных помещений говорит об обратном.

Торговлю в сети магазинов «Красное&Белое» алкогольной продукцией в г. Кургане осуществляет ООО «Альфа-Курган».

Соответственно рекламодателем, рекламораспространителем вышеуказанных рекламных буклетов является ООО «Альфа-Курган».

В соответствии с пунктом 20 Постановления Правительства РФ от 17.08.2006 № 508 «Об утверждении Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», при наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела.

Определением о возбуждении дела № Р-38/2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе 26 июня 2017 года было возбуждено дело в отношении ООО «Альфа-Курган».

Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные сторонами по делу доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе, 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.

Под неопределенным кругом лиц применительно к Закону о рекламе следует понимать тех лиц, которые не могут быть заранее определены в качестве получателей рекламной информации. При этом, исходя из буквального толкования упомянутой нормы права, следует, что квалифицирующим признаком информации как рекламной является именно ее адресованность неопределенному кругу лиц, но не факт непосредственного доведения названной информации до ее получателей.

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.

Из существа рассматриваемых рекламных буклетов магазина «Красное&Белое» с изображением алкогольной продукции следует, что рекламодаделец преследует цель по привлечению новых потребителей к рекламируемому продукту. Следовательно, рассматриваемые буклеты носят рекламный характер информации.

Не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации реклама признается ненадлежащей (пункт 4 статьи 3 Закона о рекламе).

В ходе рассмотрения заявления специалистами Курганского УФАС России были осмотрены рекламные буклеты № 232/20 июня – 3 июля/2017 о чем составлены акты осмотра рекламных буклетов от 20.06.2017 года. Так в результате осмотра установлено, что рекламные буклеты магазина «Красное & Белое» размещены частично в почтовых ящиках. Рекламный буклет содержит в себе перечень рекламируемого товара, одним из которых является алкогольная продукция.

На странице 6-7 буклета № 232/ 20 июня- 3 июля /2017 размещена алкогольная продукция (изображение винных бутылок):

Винный напиток газированный Lambrusco 8%, 0,75л Россия – 159-99р;

Шампанское российское Золотые Традиции белое полусладкое 11,8%, 0,75л. Россия – 164-00р;

Шампанское Российское CHATEAU TAMAGNE 12%, 0,2 л. Россия – 79-99р.

03 июля 2017 года составлен акт осмотра рекламного буклета № 233/4-17 июля/2017. Так, на странице 4 буклета размещена алкогольная продукция (изображение винной бутылки):

Вино игристое VILLA AMALIA розовое полусладкое 10,5-12,5% 0,75 л, Россия – 164 – 00 р.

Буклеты «Красное&Белое» содержат рекламу алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции и они распространяются в подъездах многоквартирных домов г. Кургана.

Согласно части 2.1. статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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 залах таких торговых объектов.

Департаментом экономического развития Курганской области ООО «Альфа-Курган» выдана лицензия на розничную продажу алкогольной продукции №45РПА0000124 от 21.02.2011 года. Срок действия лицензии продлен до 22.02.2021 года.

Неотъемлемой частью лицензии является список мест нахождения обособленных подразделений лицензиата. Одним из поименованных объектов является магазин по адресу: г. Курган, ул. Гоголя, 103/VII.

Комиссия Курганского УФАС России по рассмотрению дела № Р-38/2017 располагает рекламным буклетом №231/6-19 июня/2017 с синим штампом «Гоголя 103/7 тел. 89225764835 вкусные продукты».

Из письменных пояснений ООО «Альфа-Курган» от 31.07.2017 года следует, что Общество не отрицает факт распространения за пределы магазина рекламных буклетов с изображением алкогольной продукции.

Все указанные буклеты «Красное&Белое» содержат рекламу алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции и они распространяются в подъездах многоквартирных домов г. Кургана.

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 5 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. Следовательно, ООО «Альфа-Курган» является рекламодателем спорной рекламы в буклетах «Красное&Белое» - продавец товара, являвшегося объектом рекламирования.

Кроме того, из пояснений от 15.06.2017 года следует, что ООО «Альфа-Курган», своими силами и за свой счет изготавливает журналы с реализуемой Обществом продукцией. Данные журналы предусмотрены для ознакомительных целей, а также для повышения качества обслуживания покупателей.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе ООО «Альфа-Курган» признается рекламодателем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Поскольку реклама алкогольной продукции в рассматриваемом случае распространялась способом, противоречащим требованиям пункта 2.1. статьи 21 Закона о рекламе, то в соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-5 статьи 21 Закона о рекламе.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 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 распространения рекламной информации ООО «Альфа-Курган», посредством рекламных буклетов магазинов «Красное&Белое» в городе Кургане, Курганской области в подъездных помещениях многоквартирных домов, поскольку указанная реклама не соответствует требованиям установленным частью 2,1 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
2. Выдать ООО «Альфа-Курган» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе;
3. Передать материалы дела № Р-38/2017 должностному лицу Курганского УФАС России для принятия решения о привлечении к административной ответственности ООО «Альфа-Курган».

Решение изготовлено в полном объеме 08 августа 2017 года, резолютивная часть решения объявлена 02 августа 2017 года.

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