

ИП <...>

(Пивной бар – «pallet beer bar»)

452452, Республика Башкортостан,
г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 100а

ИП <...>

РЕШЕНИЕ

(по делу № 002/05/21-1002/2021)

06.07.2021 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Решение в полном объеме изготовлено «08» июля 2021 года

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

<...>;

Члены Комиссии:

<...>;

рассмотрев материал о признаках нарушения Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Башкортостанским УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по государственному надзору за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе была выявлена информация следующего содержания с признаками нарушения ФЗ «О рекламе»:



размещенная на боковом фасаде здания по адресу: РБ, г. Бирск, ул. Интернациональная 100а, Бар «pallet beer bar» (акт осмотра наружной рекламы от 25.05.2021).

Указанная информация имеет признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 и пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Исходя из объекта рекламирования, его расположения и места коммерческой

деятельности хозяйствующего субъекта, установлено, что возможным рекламодателем и рекламораспространителем может выступать ИП <...>

28.05.2021 года УФАС по РБ принято решение о возбуждении дела № 002/05/21-1002/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. К участию в деле привлечены:

- рекламодатель и рекламораспространитель - ИП <...>

Рассмотрение дела назначено на 16.06.2021 года.

Дополнительно антимонопольным органом направлен запрос в адрес УФНС по Республике Башкортостан для получения полной (расширенной) выписки из ЕГРИП в отношении ИП <...>

09.06.2021 года в адрес Башкортостанского УФАС России поступила полная (расширенная) выписка из ЕГРИП в отношении ИП <...> Из поступившей информации следует, что адресом места жительства ИП <...> является

16.06.2021 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе ИП <...> (представитель ИП) не присутствовал. Запрошенные сведения (документы и материалы) индивидуальным предпринимателем не представлены. Ходатайств от указанного лица не поступало.

В соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте Почты России (<https://www.pochta.ru/>), корреспонденция с почтовым идентификационным номером 45002256114220 (определение по делу с исх. № 6/6483 от 28.05.2021) направленная по адресу: г. Бирск, ул. Интернациональная, д. 100а, адресатом не получена (статус – «неудачная попытка вручения» 02.06.2021, 08:54).

16.06.2021 года Комиссия Башкортостанского УФАС России определила:

1. продлить срок рассмотрения дела № 002/05/21-1002/2021.

2. отложить рассмотрение дела на другую дату – 06.07.2021 года.

3. направить запрос в адрес Управления по вопросам миграции МВД по Республике Башкортостан для установления фактического места жительства лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

06.07.2021 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе присутствовал ИП <...>

Индивидуальным предпринимателем озвучена позиция по делу и представлены запрошенные сведения (документы и материалы) (вх. № 11186).

Исследовав материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что рекламная информация, размещенная на боковом фасаде здания по адресу: РБ, г. Бирск, ул. Интернациональная 100а, Бар «pallet beer bar» (акт осмотра наружной рекламы от 25.05.2021):



нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 и пункт 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 ФЗ «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 - 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 - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

По смыслу законодательного определения рекламой считается та информация, которая, во-первых, была распространена, во-вторых, адресована неопределенному кругу лиц, в-третьих, направляет внимание и интерес на объект рекламирования, в-четвертых, имеет цель продвинуть объект рекламы на рынок. Иными словами, реклама призвана выделить рекламируемый объект из ряда других объектов и привлечь к нему внимание, а также побуждать лиц из числа неопределенного круга, среди которых распространялась реклама, обратиться за приобретением товара.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками:

- распространена наружным способом с использованием технического средства стабильного территориального размещения (рекламной конструкции) на внешней стене здания бара «Pallet beer bar»;
- является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц (пешеходов, идущих вблизи нахождения рекламного баннера, водителями), поскольку распространена посредством наружной рекламы;
- направлена на привлечения внимания потребителей к услугам и товарам, предоставляемым соответствующим рекламодателем и осуществляемой им деятельности (товар и услуги, реализуемые баром «Pallet beer bar») и способствует

формированию интереса к реализуемым товарам и их продвижение на рынке;

- объектом рекламирования выступает товар (услуги) - алкогольная продукция – пиво;
- целью распространения рекламы является увеличение спроса на рекламируемый товар (услуги).

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения: о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Пунктом 29 Постановление Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 N 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» (Пленум № 58) установлено, что информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Спорная рекламная информация содержит утверждение – «лучшее пенное здесь и сейчас!», однако указаний, на основании каких данных сделан такой вывод, в рекламе не содержится.

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 такие виды, как спиртные напитки

(в том числе водка, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Таким образом, к алкогольной продукции относится пиво.

Согласно части 4 статьи 2 ФЗ «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.

Из пункта 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 следует, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Пунктом 2 Пленума № 58, установлено, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам 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).

В этом случае данная информация должна быть исследована судом на предмет соответствия требованиям, предъявляемым Законом о рекламе к рекламе, в том числе установленным главой 3 Закона о рекламе в отношении отдельных видов товаров.

Использование в тексте рекламы превосходной степени прилагательного «лучшее пенное здесь и сейчас!» и указание на другие особенности товара (15 сортов на кранах, фильтрованное, нефильтрованное, темное и светлое) ассоциируется у потребителя именно с пивом и имеет явную направленность на привлечение и поддержание интереса к объекту рекламирования. Также доводом к этому факту служит предупреждающая надпись о вреде употребления алкогольной продукции.

Специальные требования и ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции установлены статьей 21 ФЗ «О рекламе».

Пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что 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.

На основании части 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» наружной рекламой признается реклама, распространенная с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного

предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, 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.

Таким образом, рекламная информация нарушает пункт 1 части 3 статьи 5 и пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

ИП <...> факт нарушения не оспаривается. В материалы дела также представлен договор № 9/19 от 03.11.2019 года, из которого следует, что помещение по адресу: г. Бирск, ул. Интернациональная 100а передано индивидуальному предпринимателю во временное владение и пользование.

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 3 статьи 5 несет рекламодатель, за нарушение требований, установленных пунктом 5 части 2 статьи 21 рекламораспространитель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Учитывая, что объектом рекламирования выступают услуги, предоставляемые баром «Pallet beer bar», на привлечения внимания к его деятельности направлена рекламная информация, а также представленным в материалы дела сведениям, установлено, что ИП <...> выступил рекламодателем данной рекламы. Также индивидуальный предприниматель выступил лицом, распространившим данную рекламу наружным способом с использованием технического средства стабильного территориального размещения, то есть рекламораспространителем.

Согласно пункту 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Комиссией принято решение выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...>, так как на заседание Комиссии, доказательства устранения правонарушения не были представлены.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию, размещенную на боковом фасаде здания по адресу: РБ, г. Бирск, ул. Интернациональная 100а, Бар «pallet beer bar» (акт осмотра наружной рекламы от 25.05.2021) ненадлежащей, поскольку она нарушает требования пункта 1 части 3 статьи 5 и пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

2. В соответствии с пунктом 49 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как она должна соответствовать требованиям пункта 1 части 3 статьи 5 и пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП <...>

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>