Документ предоставлен [КонсультантПлюс](http://www.consultant.ru)

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

ПИСЬМО

от 24 января 2011 г. N АК/1829

О РАЗГРАНИЧЕНИИ ПОНЯТИЙ ВЫВЕСКА И РЕКЛАМА

Учитывая неоднократные обращения территориальных органов Федеральной антимонопольной службы о разграничении понятий вывеска и реклама, ФАС России сообщает.

В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](consultantplus://offline/ref=0364D26F20C9A61FF14A2FB373D5A085E917B83F02F73F3115DE1A489475B1D86F982921F9BCCD8Ai8y1N) Федерального 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.

Согласно [пункту 2](consultantplus://offline/ref=0364D26F20C9A61FF14A2FB373D5A085E917B83F02F73F3115DE1A489475B1D86F982921F9BCC981i8y0N) приведенной статьи 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.

[Пункт 3](consultantplus://offline/ref=0364D26F20C9A61FF14A2FB373D5A085E917B83F02F73F3115DE1A489475B1D86F982921F9BCCD8Ai8yFN) данной статьи содержит определение товара, согласно которому товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

При этом в соответствии с [частью 1 статьи 455](consultantplus://offline/ref=0364D26F20C9A61FF14A2FB373D5A085E919B83D07F53F3115DE1A489475B1D86F982921F9BCCD89i8y1N) Гражданского кодекса Российской Федерации товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи, не изъятые из оборота.

Вместе с тем, согласно [части 3](consultantplus://offline/ref=0364D26F20C9A61FF14A2FB373D5A085E919B83D07F53F3115DE1A489475B1D86F982921F9BCCD89i8yFN) данной статьи условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Кроме того, в соответствии с [частью 1 статьи 467](consultantplus://offline/ref=0364D26F20C9A61FF14A2FB373D5A085E919B83D07F53F3115DE1A489475B1D86F982921F9BCCD8Ei8y7N) Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, 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.

Таким образом, системный 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. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

Учитывая изложенное, сами по себе слова и выражения: пиво, живое пиво, вина, вина Кубани, сигареты, алкоголь, табак и т.п., не могут быть признаны рекламой, поскольку представляют собой обобщенное наименование группы товаров и не позволяют выделить конкретный товар среди ряда однородных товаров и сформировать к нему интерес.

Одновременно обращаем внимание территориальных органов, что в соответствии с [пунктами 2](consultantplus://offline/ref=0364D26F20C9A61FF14A2FB373D5A085E917B83F02F73F3115DE1A489475B1D86F982921F9BCCD89i8y3N) и [5 части 2 статьи 2](consultantplus://offline/ref=0364D26F20C9A61FF14A2FB373D5A085E917B83F02F73F3115DE1A489475B1D86F982921F9BCCD89i8yEN) Федерального закона "О рекламе" данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Кроме того, согласно [пункту 18](consultantplus://offline/ref=0364D26F20C9A61FF14A2FB373D5A085EA11B83705F8623B1D87164A937AEECF68D12520F9BECDi8y0N) Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 N 37 "Обзор Практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе", сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске.

Таким образом, размещение указанных слов и выражений, представляющих обобщенное наименование группы товаров, в месте осуществления производства или реализации таких товаров может рассматриваться как обозначение вида деятельности, осуществляемого в данном месте, что соответствует обычаям делового оборота. Соответственно, оснований признавать такие обозначения рекламой ФАС России не усматривает.

Позиция ФАС России поддерживается арбитражными судами (постановления Федерального арбитражного суда (далее ФАС) Западно-Сибирского округа от 01.10.2009 по делу N А45-19222/2008, ФАС Поволжского округа от 13.08.2009 по делу N А12-20100/2008, ФАС Уральского округа от 13.04.2009 N Ф09-2073/09-С1).

В случае, если в месте нахождения организации будут размещаться конструкции с изображением единиц продукции конкретных видов товаров (с маркировкой, наименованием, товарным знаком или иными обозначениями, позволяющими индивидуализировать конкретного производителя и марку товара), такие изображения будут признаваться рекламой соответствующего товара, и к ним будут применяться, в том числе, требования Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=0364D26F20C9A61FF14A2FB373D5A085E917B83F02F73F3115DE1A4894i7y5N) "О рекламе" к рекламе отдельных видов товаров (постановление ФАС Уральского округа от 21.10.2009 N Ф09-8151/09-С1 по делу N А50-9635/2009).

В то же время судебная практика неединообразна, в связи с чем имеются случаи признания информации, предназначенной для идентификации юридического лица (в том числе, например, перечня видов реализуемых товаров), рекламой (постановления ФАС Центрального округа от 21.01.2010 по делу N А64-5496/09, ФАС Северо-Кавказского округа от 27.08.2009 по делу N А32-4843/2009-56/63, ФАС Восточно-Сибирского округа от 13.09.2010 по делу N А19-26671 и от 29.07.2010 по делу N А19-59/10, ФАС Дальневосточного округа от 21.05.2010 N Ф03-1911/2009). Вместе с тем, такая практика не поддерживается ФАС России.

Учитывая изложенное, в целях выработки единообразия практики применения антимонопольными органами законодательства Российской Федерации о рекламе, ФАС России настоятельно рекомендует территориальным органам в своей деятельности придерживаться изложенной позиции ФАС России и воздерживаться от оценки в качестве рекламы информации об обобщенном наименовании группы товаров без выделения конкретного товара среди ряда однородных товаров, размещаемой в месте производства или реализации таких товаров.

А.Б.КАШЕВАРОВ