

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 013/05/7-845/2020

25 января 2021 года
14

г. Саранск, проспект Ленина,

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии <...> – руководитель Управления,

члены Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления, <...> – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства, <...> – главный государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства, рассмотрев 22 января 2021 года дело № 013/05/7-845/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по материалам наблюдения, проведенного специалистами Мордовского УФАС России, которым зафиксирован факт распространения на территории городского округа Саранск рекламы «КАЛЫН НА ДОМ ВКУСНО ДЫМНО 24/7 650 РУБ <...>», размещенной в виде граффити на наружной стене строения (ТП-223 <...>), расположенного в городе Саранске на проспекте 50 лет Октября, 2а, с признаками нарушения требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии:

заинтересованного лица – Акционерного общества техническая фирма «Ватт» <...>, интересы которого представляет <...> по доверенности <...> (выдана сроком до 31 декабря 2021 года),

УСТАНОВИЛА:

Л., привлеченный к участию в рассмотрении настоящего дела в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, надлежащим образом уведомлен о времени и месте его рассмотрения, однако на заседание Комиссии Мордовского УФАС России не явился, и от него не поступало ходатайство об участии в дистанционном режиме рассмотрения дела, а также не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью явки по уважительным причинам.

Руководствуясь пунктом 30 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Мордовского УФАС России рассматривает настоящее дело в отсутствие Л. и в присутствии АО ТФ «Ватт».

Производство по делу № 013/05/7-845/2020 возбуждено определением Мордовского УФАС России от 07.12.2020 № 876 о возбуждении дела № 013/05/7-845/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Определением Мордовского УФАС России от 23.12.2020 № 915 об отложении рассмотрения дела № 013/05/7-845/2020 рассмотрение настоящего дела откладывалось. Такими определениями от лиц, участвующих в деле, затребована информация по существу настоящего разбирательства.

Со стороны Л. затребованная от него информация не поступала.

От АО ТФ «Ватт» с письмом <...> предоставлены документы и сведения по существу настоящего разбирательства.

На заседании Комиссии представитель АО ТФ «Ватт» <...> поддержал письменные пояснения АО ТФ «Ватт», особо подчеркнув при этом, что нанесенная на фасад трансформаторной подстанции реклама размещена без ведома собственника и является актом вандализма, в связи с чем АО ТФ «Ватт» обратилось с заявлением в полицию и, не получив данных о лице, осуществившем такие незаконные действия, самостоятельно, своими силами и за счет собственных средств, удалило рекламную надпись, о чем свидетельствует предоставленный в материалы дела фотоотчет.

Комиссия, выслушав доводы участвующих в деле лиц, и при этом не установив оснований для дальнейшего отложения или приостановления рассмотрения дела, а также исследовав собранные по настоящему делу документы и материалы в их совокупности, приходит к следующим выводам.

На основании поступивших в антимонопольный орган сведений от жителя г. Саранска (электронное обращение <...>, поступившее с письмом Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Мордовия <...>) о надписи «КАЛЬЯН НА ДОМ ВКУСНО ДЫМНО 24/7 650 РУБ <...>», нанесенной на стене строения, расположенного во дворе дома по адресу г. Саранск, проспект 50 лет Октября, дом 2, специалистами Мордовского УФАС России произведен осмотр места размещения такой надписи, в результате чего выявлено следующее (фотоотчет от 20.10.2020):

на фасаде строения (ТП-223 <...>) на желтом фоне красной краской нанесены рисунки облака дыма и кальяна, между которыми также красной краской нанесена надпись «КАЛЬЯН НА ДОМ ВКУСНО ДЫМНО 24/7 650 РУБ <...>».

Демонстрируемая в виде ярко-выполненного граффити информация обращает внимание неопределенного круга лиц к конкретному товару – кальяну, охарактеризованному «вкусно дымно», который предлагается по цене 650 рублей с доставкой на дом 24/7, то есть круглосуточно и ежедневно продавцом, сообщаящим свой контактный номер телефона <...>, формирует и поддерживает интерес к такому товару и его продавцу, тем самым способствует продвижению кальяна и деятельности продавца по доставке кальяна на дом на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым

направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является конкретный товар - кальян по цене 650 рублей и деятельность продавца, предлагающего доставку такого товара на дом круглосуточно и ежедневно, и для таких целей сообщającego свой контактный номер телефона <...>.

В пункте 16 информационного письма Пленума высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 разъяснено, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В данном случае распространяемые в рекламе сведения определенно указывают на кальян как объект рекламирования.

В пункте 1 части 1 статьи 2 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотиносодержащей продукции» определено, что кальян - прибор, который используется для генерирования аэрозоля, пара или дыма, возникающих от тления и (или) нагревания табака либо продуктов, не содержащих табачного листа, и в котором аэрозоль, пар или дым проходят через сосуд, наполненный жидкостью.

Статьей 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотиносодержащей продукции» установлен запрет рекламы и стимулирования продажи табака, спонсорства табака.

В силу части 5 статьи 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотиносодержащей продукции» запрет рекламы табака, табачных изделий и курительных принадлежностей осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с пунктом 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «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.

Следовательно, в рассматриваемом случае распространение рекламы «КАЛЬЯН НА ДОМ ВКУСНО ДЫМНО 24/7 650 РУБ <...>» нарушает прямой запрет, установленный пунктом 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных статьями 7 настоящего Федерального закона.

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

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

В рассматриваемой рекламе содержится ссылка на контактный номер продавца кальяна, предлагающего его доставку на дом, а именно, <...>.

По данным, предоставленным оператором связи ПАО «МегаФон», в чью систему нумерации входит номер <...>, абонентом такого номера является Л.

Условиями оказания услуг связи ПАО «МегаФон» определено, что Абонент (физическое лицо) обязан сообщать Оператору об изменениях, среди прочих, места жительства, предоставлять Оператору при заключении Договора и/или запросу Оператора достоверные сведения о себе (п.п.14.1.4, 14.1.5 Условий) при том, что Абонент несет ответственность в случае использования SIM-карты Абонента третьими лицами в целях получения Услуг (п.18.1.6 Условий).

Со стороны абонента - Л., которому оператором связи МегаФон выделен в личное пользование номер <...>, и который привлечен к участию в настоящем деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, на заседание Комиссии не предоставлены документы и сведения, неоднократно запрашиваемые у названного лица п.4 определения Мордовского УФАС России от 07.12.2020 № 876 о возбуждении дела № 013/05/7-845/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также п.6 определения Мордовского УФАС России от 23.12.2020 № 915 об отложении рассмотрения дела № 013/05/7-845/2020, и направленные заказными письмами с уведомлениями через Федеральную почтовую службу по адресу (месту регистрации) Л., данные о котором указаны в договоре об оказании услуг связи <...>, актуализированные <...>.

Частью 1 статьи 20 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые

последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В данном случае антимонопольный орган предпринял достаточные и необходимые меры для истребования от Л. документов по существу настоящего разбирательства, которые Л. не предоставлены.

С учетом изложенного следует признать, что Л., чей абонентский номер <...> сообщается в рассматриваемой рекламе как контактный для заказов на доставку кальяна на дом, и, соответственно, в чьих интересах такая реклама распространена путем её самовольного нанесения на фасад трансформаторной подстанции (г.Саранск, проспект 50 лет Октября, 2а), выступил рекламодателем и одновременно рекламораспространителем.

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

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

Материалы фотофиксации (фотоотчет от 20.10.2020, фотоотчет от 21.12.2020) указывают на то, что рассматриваемая реклама распространялась в период с октября по декабрь 2020 года.

Распространение рассматриваемой рекламы на фасаде трансформаторной подстанции (г.Саранск, проспект 50 лет Октября, 2а) прекращено действиями собственника такого имущества, о чем сообщается в письме АО ТФ «Ватт» <...>, и подтверждается фотоотчетом антимонопольного органа от 22.01.2021.

Таким образом, распространявшаяся на территории городского округа Саранск в период с октября по декабрь 2020 года реклама «КАЛЬЯН НА ДОМ ВКУСНО ДЫМНО 24/7 650 РУБ <...>» с изображениями облака дыма и кальяна, размещенная в виде граффити на фасаде (наружной стене) строения (ТП-223 <...>), расположенного по адресу: г. Саранск, проспект 50 лет Октября, 2а, нарушает требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», и поэтому является ненадлежащей рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодаделец и рекламодатель несут ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7 настоящего Федерального закона.

Материалами настоящего дела установлено, что рекламоделом и одновременно рекламодателем выступил Л.

Поскольку в настоящее время распространение рассматриваемой ненадлежащей рекламы прекращено и иных фактов распространения такой рекламы не выявлено, не усматривается необходимости выдавать рекламоделу и рекламодателю – Л. предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности по части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 8 статьи 7, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей распространенную на территории городского округа Саранск Республики Мордовия в период с октября по декабрь 2020 года рекламу «КАЛЬЯН НА ДОМ ВКУСНО ДЫМНО 24/7 650 РУБ <...>» с изображениями облака дыма и кальяна, размещенную в виде граффити на фасаде (наружной стене) строения (ТП-223 <...>), расположенного по адресу: г. Саранск, проспект 50 лет Октября, 2а, поскольку такая реклама нарушает требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Не выдавать рекламоделу и рекламодателю – Л. <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, поскольку распространение ненадлежащей рекламы прекращено.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 25 января 2021 года.

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

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>