

## РЕШЕНИЕ

31 мая 2023 года

(изготовление решения в полном объеме)

26 мая 2023 года

(оглашение резолютивной части)

г. Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Комиссия, Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии – <...>;

члены Комиссии: <...>; <...>;

рассмотрев дело № 011/05/7-169/2023, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> по факту распространения на фасаде ТЦ<...>, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, <...>, рекламы табака с признаками нарушения требований п. 8 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в отсутствие заявителя – <...>, <...>, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела;

### УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступило обращение <...> от 28.01.2023 (вх. № 417-э от 30.01.2023) о нарушении рекламного законодательства при распространении рекламы табака.

В ходе рассмотрения обращения установлено, что на фасаде ТЦ <...>, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, <...>, размещена, в том числе информация следующего содержания:

- «УГОЛЁК 24/7 18+ круглосуточно электронные сигареты табак для кальяна уголь и аксессуары HQD DARKSIDE TOBACCO MUSTHAVE Undercoal DAILY HOOKAN» - справа от входной двери в торговый центр (выход 3), над окном первого этажа,

- «18+ 24/7 круглосуточно УГОЛЁК электронные сигареты табак для кальяна уголь и аксессуары HQD DARKSIDE TOBACCO MUSTHAVE Undercoal DAILY HOOKAN» - справа от входной двери в торговый центр (выход 3), под окном первого этажа.

По результатам рассмотрения указанного обращения было принято решение о возбуждении дела № 011/05/7-169/2023 в отношении ИП <...> по признакам нарушения п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение № 02-01/1346 от 28.02.2023.

Определением № 02-16/2062 от 28.03.2023 срок рассмотрения дела № 011/05/7-169/2023 продлен до 28.05.2023, рассмотрение дела отложено на 20.04.2023.

Определением № 02-16/2676 от 20.04.2023 рассмотрение дела № 011/05/7-169/2023 отложено на 26.05.2023.

Из материалов дела № 011/05/7-169/2023 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 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.

При этом в соответствии с пунктами 2 и 5 части 2 статьи 2 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.

Согласно пункту 18 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 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, в том числе с использованием товарного знака.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, также не является рекламой. То обстоятельство, что информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, приведена не в полном объеме, само по себе не влечет

признания этой информации рекламой. Не следует рассматривать в качестве рекламы и размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

Таким образом, указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности (аптека, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (хлеб, продукты, мебель) может быть признано обычаям делового оборота, и на такие информационные конструкции нормы Закона о рекламе не распространяются.

Из имеющихся материалов усматривается, что вывески с информацией о магазине «УГОЛЁК» размещены в пределах занимаемого магазином помещения. Однако указанные вывески содержат информацию о конкретных марках товара. Данная информация не является обязательной к размещению в силу Закона о защите прав потребителей.

Учитывая изложенное, из имеющихся материалов усматривается, что рассматриваемая информация содержит следующие признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на фасаде торгового центра;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования – электронным сигаретам, табаку для кальяна, углю и аксессуарам, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, вышеуказанная информация является рекламой (далее – рассматриваемые рекламы).

В силу п. 1 ч. 1 ст. 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» в целях сокращения спроса на табак, табачные изделия, никотинсодержащую продукцию, устройства для потребления никотинсодержащей продукции, кальяны запрещаются реклама и стимулирование продажи табака, табачной продукции или никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов, стимулирование потребления табака или никотинсодержащей продукции.

В соответствии с ч. 5 ст. 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» запрет рекламы табака, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе.

В силу п. 8 ст. 7 Закона о рекламе не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных

принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов.

При таких обстоятельствах рассматриваемые рекламы размещены с нарушением требований п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

Согласно частями 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, несут и рекламодаделец, и рекламораспространитель.

Частью 8 ст. 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно п. 6 ст. 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из материалов рекламного дела усматривается, что торговую деятельность в магазине «УГОЛЁК» осуществляет ИП <...>.

В материалы рекламного дела представлена копия договора аренды № 29 от <...>, на основании которого ИП <...> арендует торговую площадь по адресу: г. Сыктывкар, ул. <...> для торговли табаком, специализированной табачной продукцией.

ИП <...> представила в материалы рекламного дела письменные пояснения, в которых указала, что заказчиком и распространителем рекламного материала является ИП <...>, которая определила содержание и наполнение рекламы; период размещения – с 10.01.2023 по 28.04.2023, 29.04.2023 рекламы демонтированы.

Из письменных пояснений, представленных ИП <...>, следует, что в магазине «Уголёк» реализуется табачная и никотин содержащая продукция.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемых реклам является ИП <...>.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований п. 8 ст. 7 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя и рекламораспространителя – ИП <...>.

Обстоятельств, как исключаяющих возможность соблюдения ИП <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии ею всех зависящих от нее мер по соблюдению требований рекламного законодательства,

не усматривается.

Таким образом, ИП <...> нарушены требования п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

ИП <...> в письменных пояснениях также указывает, что она признаёт наличие вины; рекламные материалы не содержали призыва к табакокурению, использовались в качестве информационного сообщения об ассортименте товара, разрешенного к продаже на территории РФ; период размещения – краткосрочный. В связи с чем, ИП <...> просит в связи с малозначительностью правонарушения, согласно ст. 2.9 КоАП РФ, ограничиться предупреждением/замечанием.

В силу пп. «в» п. 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922, резолютивная часть решения по делу должна содержать указание на необходимость применения мер ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Привлечение к административной ответственности осуществляется в рамках административного производства в соответствии с КоАП РФ.

В связи с вышеизложенным, материалы рекламного дела подлежат передаче уполномоченному должностному лицу для возбуждения в отношении ИП <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ.

Заявленное ИП <...> ходатайство о применении ст. 2.9 КоАП РФ подлежит рассмотрению, в силу п. 6 ч. 1 ст. 29.7 КоАП РФ, при рассмотрении дела об административном правонарушении. Комиссия в ходе рассмотрения настоящего рекламного дела не правомочна выносить решение по указанному ходатайству.

Из материалов рекламного дела следует, что рассматриваемые рекламы распространялась в период с 10.01.2023 по 28.04.2023 на территории г. Сыктывкара Республики Коми.

Из материалов рекламного дела усматривается, что на дату вынесения решения распространение рассматриваемых реклам прекращено, что подтверждается представленными ИП <...> фотографиями. В связи с чем, Комиссия сочла нецелесообразной выдачу ИП <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе и прекращении распространения ненадлежащих реклам.

На основании изложенного, руководствуясь п. 4 ст. 3, п. 2 ч. 1 ст. 33, п. 7 ч. 2 ст. 33, ч. 1 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 42, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922,

**РЕШИЛА:**

1. Признать рекламы следующего содержания:

- «УГОЛЁК 24/7 18+ круглосуточно электронные сигареты табак для кальяна уголь и аксессуары HQD DARKSIDE TOBACCO MUSTHAVE Undercoal DAILY HOOKAN»,

- «18+ 24/7 круглосуточно УГОЛЁК электронные сигареты табак для кальяна уголь и аксессуары HQD DARKSIDE TOBACCO MUSTHAVE Undercoal DAILY HOOKAN»,

распространенные на фасаде ТЦ <...>, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, <...>, ненадлежащими, поскольку они распространены с нарушением требований п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...> не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ИП <...> дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4 ст. 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение в полном объеме изготовлено 31 мая 2023 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>