

... (svetlana23s@mail.ru)

Генеральному директору

ООО «ТД «Миндаль»

...

ул. Громовой, д. 56, к. 2,

г. Тольятти, Самарская область,
445045

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 063/05/7-599/2023

01 августа 2023 года
Самара

Г.О.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии –, заместитель руководителя Управления,

члены Комиссии:, врио начальника отдела;, специалист 1-го разряда,

рассмотрев материалы дела № 063/05/7-599/2023, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Торговой Дом «МИНДАЛЬ (далее – ООО «ТД «МИНДАЛЬ») по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

в отсутствие заявителя ..., извещенной надлежащим образом,

в присутствии представителя ООО «ТД «Миндаль» - ... (доверенность № 198 от 27.09.2023)

установила:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) поступило заявление гр. ..., перенаправленное территориальным отделом Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Самарской области в г. Тольятти (исх. № 63-03-18/18-1836-2023 от 04.07.2023) о наличии признаков нарушения законодательства РФ о рекламе.

Самарским УФАС России установлено, что в магазине Миндаль, расположенном в ТК Ёлки по адресу: г. Тольятти, ул. 40 лет Победы, 33 размещена реклама электронных сигарет (далее – вейп) с содержанием: «VAPE HOUSE», далее указана марка электронного устройства и его стоимость.

В соответствии с пунктом 1 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.

Объектом рекламирования является 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 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

В качестве объекта рекламирования выступает средство индивидуализации лица «VAPE HOUSE» (товарный знак № 633901), а также товары в виде вейпов.

В пункте 2 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, 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 распространенной рекламе содержалось изображение товарного знака, зарегистрированного в соответствии с законодательством об интеллектуальной собственности по классам Международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ):

- номер государственной регистрации 633901, срок действия до 06.10.2026, класс МКТУ 05, 09, 34, 35.

Классификация МКТУ вышеуказанных товаров:

- класс 05 - курительные жидкости для электронных сигарет, не содержащие табака для медицинских целей; жидкости для ароматических ингаляторов.

- класс 09 - блоки питания электронные; ионно-литиевые батареи; источники бесперебойного электрического питания; расходоизмерители; расходомеры; элементы жидкостные; батареи для электрических сигарет, электронных сигарет, электрических сигар, электронных сигар, электрических сигарилл, электронных сигарилл, электрических курительных трубок, электронных курительных трубок и испарительных устройств для табака, табачных продуктов и заменителей табака; аккумуляторы электрические для электрических сигарет, электронных сигарет, электрических сигар, электронных сигар, электрических сигарилл, электронных сигарилл, электрических курительных трубок, электронных курительных трубок и испарительных устройств для табака, табачных продуктов и заменителей табака; устройства зарядные для аккумуляторных батарей, устройства зарядные, адаптеры для транспортных средств и шнуры для электрических сигарет, электронных сигарет, электрических сигар, электронных сигар, электрических сигарилл, электронных сигарилл,

электрических курительных трубок, электронных курительных трубок и испарительных устройств для табака, табачных продуктов и заменителей табака; электронные и электрические части, детали, компоненты для использования с электрическими сигаретами, электронными сигаретами, электрическими сигарами, электронными сигарами, электрическими сигариллами, электронными сигариллами, электрическими курительными трубками, электронными курительными трубками и испарительными устройствами для табака, табачных продуктов и заменителей табака.

- класс 34 - ароматизаторы для электронных сигарет, кроме эфирных масел; жидкости, содержащие никотин для электронных сигарет; принадлежности для курильщиков, не из драгоценных металлов; принадлежности для курильщиков, из драгоценных металлов; принадлежности курительные; сигареты электронные; сигары электронные; спреи для полости рта для курящих; сумки для трубок; трубки-вапорайзеры курительные бездымные; картомайзеры, а именно, совмещенные в одном корпусе пустые сменные картриджи для электронных сигарет и атомизаторы для электронных сигарет; ящики для электронных сигарет и аксессуаров для электронных сигарет; зажигалки для электронных сигарет; сменные картриджи для электронных сигарет пустые; электронные сигареты; жидкости для электронных сигарет, состоящие из жидких ароматизаторов, используемые для заправки картриджей электронных сигарет; ингаляторы электронные никотиновые, части и принадлежности электронных сигарет.

- класс 35 - продвижение продаж для третьих лиц; услуги по розничной, оптовой продаже товаров, указанных в 05, 09, 34 классах; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров, указанных в 05, 09, 34 классах; услуги по развозной продаже товаров, указанных в 05, 09, 34 классах; услуги розничной продажи товаров, указанных в 05, 09, 34 классах по каталогу путем почтовых отправок; услуги розничной продажи товаров, указанных в 05, 09, 34 классах с использованием телемагазинов или Интернет-сайтов.

Таким образом, рассматриваемая информация: «VAPE HOUSE», далее указана марка электронного устройства и его стоимость отвечает всем признакам рекламы:

- распространена наружным способом;

- в адрес неопределенного круга лиц, в том числе несовершеннолетних;

- привлекает внимание потребителя к деятельности продавца вейпов «VAPE HOUSE», дает явное представление о том, что по данному продавцу реализует продукцию: вейпы.

Согласно п. 12 ст. 2 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» устройства для потребления

никотинсодержащей продукции - электронные или иные приборы, которые используются для получения никотинсодержащего аэрозоля, пара, вдыхаемых потребителем, в том числе электронные системы доставки никотина и устройства для нагревания табака (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации).

При этом, согласно п. 3 ст. 2 Федерального закона от 23.02.2013 г. № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» никотинсодержащая продукция - изделия, которые содержат никотин (в том числе полученный путем синтеза) или его производные, включая соли никотина, предназначены для потребления никотина и его доставки посредством сосания, жевания, нюханья или вдыхания, в том числе изделия с нагреваемым табаком, растворы, жидкости или гели с содержанием жидкого никотина в объеме не менее 0,1 мг/мл, никотинсодержащая жидкость, порошки, смеси для сосания, жевания, нюханья, и не предназначены для употребления в пищу (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации, пищевой продукции, содержащей никотин в натуральном виде, и табачных изделий).

В соответствии с п. 5 ст. 19 Федерального закона от 23.02.2013 г. № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» Информация о табачной продукции или никотинсодержащей продукции, кальянах, которые предлагаются для розничной торговли, доводится продавцом в соответствии с законодательством Российской Федерации о защите прав потребителей до сведения покупателей посредством размещения в торговом зале перечня продаваемой табачной продукции или никотинсодержащей продукции, кальянов, текст которого выполнен буквами одинакового размера черного цвета на белом фоне и который составлен в алфавитном порядке, с указанием цены продаваемой продукции без использования каких-либо графических изображений и рисунков.

В силу пункта 8 статьи 7 ФЗ «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.

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.

В нарушение пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» реклама, распространенная в магазине Миндаль, расположенного в ТК Ёлки по адресу: г. Тольятти, ул. 40 лет Победы, 33 содержала информацию о торговом знаке различных вейпов, выполненную посредством написания слов на английском языке и наименования устройства, и его стоимость.

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламораспространитель, т.е. лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», ООО «ТД «МИНДАЛЬ» является рекламораспространителем.

На основании части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьи 7 настоящего Федерального закона.

Определением Самарского УФАС России от 07.07.2023 в отношении ООО «ТД «МИНДАЛЬ» было возбуждено дело № 063/05/7-599/2023 по признакам нарушения требований пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В ответ на указанное определение ООО «ТД «МИНДАЛЬ» представлена информация, согласно которой Общество считает, что нарушение рекламного законодательства в его действиях отсутствует, при этом 13.7.2023г. при поступлении определения о возбуждении дела № 063/05/7-599/2023 инициирована служебная проверка, получены объяснения от директора магазина, получена докладная записка от руководителя отдела маркетинга. В ходе служебной проверки установлено, что руководитель отдела маркетинга халатно отнеслась к своим обязанностям, и допустила нарушение приказа от 28.04.2023г., в части требований к оформлению перечня табачных изделий, никотиносодержащей продукции, устройств для ее потребления. Руководителю отдела маркетинга ... вынесено административное взыскание в виде выговора.

На заседании Комиссии представитель ООО «ТД «МИНДАЛЬ» поддержал позицию, изложенную в ранее представленных в адрес Самарского УФАС

России пояснениях.

Рассмотрев материалы дела, пояснения ООО «ТД «МИНДАЛЬ», Комиссия решила признать рекламу, распространенную ООО «ТД «МИНДАЛЬ» в магазине Миндаль, расположенном в ТК Ёлки по адресу: г. Тольятти, ул. 40 лет Победы, 33 с содержанием: «VAPE HOUSE», далее указана марка электронного устройства и его стоимость, нарушающей требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

В процессе рассмотрения дела ООО «ТД «МИНДАЛЬ» не представлено доказательства прекращения распространения указанной рекламы, в связи с чем Комиссия пришла к выводу о необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь статьями 33, 36 ФЗ «О рекламе», в соответствии с пунктами 42 - 55 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

решила:

1. Признать рекламу: распространенную ООО «ТД «МИНДАЛЬ» (...) в магазине Миндаль, расположенном в ТК Ёлки по адресу: г. Тольятти, ул. 40 лет Победы, 33 с содержанием: «VAPE HOUSE», далее указана марка электронного устройства и его стоимость, нарушающей требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать ООО «ТД «МИНДАЛЬ» (...) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица ООО «ТД «МИНДАЛЬ» (...), допустившего нарушение рекламного законодательства.

Решение изготовлено в полном объеме 15.08.2023 г.

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

Председатель Комиссии:

...

Члены Комиссии:

...

...