

резюлютивная часть оглашена 10 мая 2016 года

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 16 мая 2016 года

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

Заместитель председателя Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, <...> – специалист–эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции

рассмотрев дело № ТГ04-03/2016-30Р, возбужденное в отношении ИП <...> и ИП <...> по факту распространения в г. Ижевске рекламы табачной продукции,

в присутствии представителя ИП <...> – <...>, доверенность от 25.03.2014 № 18АБ0384719,

в отсуствии:

- представителя Межрегиональной общественной организации «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства», уведомленного о времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42600996157601 от 05.04.2016 года);

- ИП <...>, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42600996157656 от 08.04.2016 года),

УСТАНОВИЛА:

В Удмуртское УФАС России поступило заявление Межрегиональной общественной организации «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» (от 25.06.2015 вх. № 5047), согласно которому в указанную организацию обратился гражданин <...> с пояснениями о распространении 15.05.2015 года по адресу: г. Ижевск, Орджоникидзе,16, следующей информации: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью».

По результатам рассмотрения заявления и представленных документов Удмуртским УФАС России 01.07.2015 года (исх. № ТГ0117-04/5003) принято решение об отказе в возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в виду того, что вышеуказанная информация содержит сведения о группах товаров, реализуемых в указанном торговом объекте – «СИГАРЫ, СИГАРЕТЫ, СИГАРИЛЛЫ, ТАБАКИ», что непосредственно относится к информации о деятельности продавца данных товаров и не может

быть квалифицировано в качестве рекламы.

Не согласившись с указанным решением антимонопольного органа, Межрегиональная общественная организация «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» (далее – МОО «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства») обратилась в Арбитражный суд Удмуртской Республики с заявлением о признании незаконным решения Удмуртского УФАС России, выраженного в письме от 01.07.2015 № ТГ0117-04/5003.

Решением Арбитражного суда Удмуртской Республики от 11.11.2015 года по делу № А71-8700/2015 в заявленные требования были удовлетворены в полном объеме.

Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.02.2016 года по делу № А71-8700/2015 решение Арбитражного суда Удмуртской Республики от 11.11.2015 года по делу № А71-8700/2015 было признано законным и обоснованным.

Удмуртское УФАС России было обязано устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя.

Во исполнение решения Арбитражного суда Удмуртской Республики от 11.11.2015 года по делу № А71-8700/2015, определением от 03.03.2016 года было возбуждено дело № ТГ04-03/2016-30Р в отношении ИП <...> по признакам нарушения пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела № ТГ04-03/2016-30Р назначено на 28.03.2016 года, запрошены необходимые документы и сведения.

22.03.2016 года ИП <...> представил копию договора субаренды нежилого помещения от 01.10.2015 № 166, письменное пояснение от 21.03.2016 года, согласно которому предпринимательскую деятельность по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 16, предприниматель ведет с 01.10.2015 года, о чем свидетельствует вышеуказанный договор субаренды.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 28.03.2016 года представитель МОО «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» заявил ходатайство о приобщении к материалам дела № ТГ04-03/2016-30Р письменного пояснения организации.

Комиссии Удмуртского УФАС России, совещаясь на месте, приняла решение об удовлетворении данного ходатайства.

Также представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в заявлении МОО «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» от 25.06.2015 вх. № 5047.

Представитель ИП <...> поддержала доводы, изложенные в письменном пояснении от 21.03.2016 года.

При просмотре видеофайла, представленного при подаче заявления от 25.06.2015 вх. № 5047, было установлено, что гражданином <...> произведена видеосъемка в торговом помещении по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 16. В указанном торговом помещении имеется копия свидетельства о постановке на учет

физического лица в налоговом органе на территории Российской Федерации, выданного <...>.

Определением от 28.03.2016 года рассмотрение дела было отложено на 10.05.2016 года, к участию в данном деле привлечен ИП <...> в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения требований пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

27.04.2016 года ИП <...> представил в Удмуртское УФАС России копию договора от 16.10.2013 № 194, копию фотографии, письменное пояснение, согласно которому предпринимательская деятельность по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 16, велась с 16.10.2013 года. По состоянию на 27.04.2016 года рассматриваемая рекламная конструкция демонтирована.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 10.05.2016 года представитель ИП <...> поддержала доводы, изложенные ранее, а также сообщила о том, что макет и договор на изготовление рассматриваемой рекламы у индивидуального предпринимателя отсутствуют, поскольку изготовление данной рекламной конструкции осуществлялось в 2013 году.

Выслушав доводы представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела № ТГ04-03/2016-30Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

15.05.2015 года по адресу: г. Ижевск, Орджоникидзе, 16, распространялась следующая информация: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В силу пункта 5) части 2 статьи 2 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» требования данного закона не распространяются на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера

Информацией, обязательной к размещению в силу закона или размещенной в силу обычая делового оборота с учетом буквального толкования положений статьи 495 Гражданского кодекса Российской Федерации и Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» является необходимая и достоверная информация о товаре, предлагаемом к продаже, указание фирменного наименования организации, места ее нахождения и режима ее

работы.

Из анализа текста и графического содержания спорной конструкции установлено, что на данной конструкции товар (сигареты, табак, сигары) является объектом рекламирования. Рассматриваемая конструкция имеет разнообразное цветовое исполнение (с использованием зеленого, черного, белого, красного, салатного цветов), в нижней части изображены 3 знака в виде квадрата с содержанием внутри них символов, на левом знаке изображен символ дымящейся сигареты, на центральном знаке изображен символ сигары, на правом знаке изображен символ курительной принадлежности – курительной трубки. В левом нижнем углу расположена надпись в форме круга с текстом черного цвета «18+» на белом фоне, огражденном кругом красного цвета. Данный графический знак имеет яркое оформление, побудительно воздействует на потребителя, в том числе, создает интерес к табачной продукции несовершеннолетних лиц.

В нижней части спорной конструкции расположена надпись белого цвета на черном фоне с текстом: «Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью». Надпись «СИГАРЕТЫ» выполнена увеличенным шрифтом по сравнению с надписями «сигары, сигариллы, табак», что свидетельствует о том, что продавец акцентирует внимание потребителя именно на сигаретах, а сигары, сигариллы и табак являются сопутствующими товарами.

Данная конструкция по своему содержанию призвана продвинуть на рынке определенный товар - сигареты, табак, сигары, сигариллы (конкретные виды табачных изделий), привлечь потребителя к возможности приобретения вышеуказанных товаров.

Таким образом, информация: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью», распространяемая в виде настенного панно по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 16, является рекламой.

Пунктом 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» установлен запрет на рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Следовательно, распространение рекламы: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью» 15.05.2015 года по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 16, является нарушением требования пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 6-9, настоящего Федерального закона.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 7-9 настоящего Федерального закона.

16.10.2013 года между ОАО «Гамбринус» (Арендодатель) и ИП <...> (Арендатор)

заключен договор № 194 субаренды нежилого помещения, согласно которому предприниматель принимает в пользование часть нежилого помещения общей площадью 8,0 кв.м, расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 16, для розничной торговли продуктами питания.

Учитывая пояснения представителя ИП <...>, указанные на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 10.05.2016 года, информацию, содержащуюся в видеофайле, представленном при подаче заявления гражданином <...> 25.06.2015 вх. № 5047, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что ИП <...> является рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Таким образом, действия рекламодателя и рекламораспространителя ИП <...> по определению объекта рекламирования и распространению 15.05.2015 года рассматриваемой информации посредством настенного панно по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 16, нарушают требования пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Поскольку в Удмуртское УФАС России были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы – копия фотоснимка, отражающая прекращение распространения данной рекламы, Комиссия Удмуртского УФАС России считает нецелесообразным выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно части 1 статьи 4.5. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения, за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В силу пункта 6) части 1 статьи 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае истечения сроков давности привлечения к административной ответственности.

Учитывая, что распространение рассматриваемой зафиксировано 15.05.2015 года, Комиссия Удмуртского УФАС России принимает решение о передаче материалов дела № ТГ04-03/2016-30Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении ИП <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу может быть прекращено, в случае неподтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что в ходе рассмотрения дела в действиях ИП <...> факт нарушения требований пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении рассматриваемой информации посредством настенного панно по адресу: г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 16, не подтвердился, производство в отношении ИП <...> в данной части подлежит прекращению.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 36 – 43, 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.56, 3.58, Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью», распространенную 15.05.2015 года в виде настенного панно по адресу г. Ижевск, ул. Орджоникидзе, 16,

ненадлежащей, нарушающей требования пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать индивидуального предпринимателя <...> рекламодателем и рекламораспространителем, нарушившим требования пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Не выдавать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Не предавать материалы дела № ТГ04-03/2016-30Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении индивидуального предпринимателя <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Производство по делу № ТГ04-03/2016-30Р, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> прекратить, в связи с неподтверждением в действиях данного лица нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

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

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

•