

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.3-1239/77-17
«23» октября 2017 года г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев Протокол от 18.09.2017 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.3-1239/77-17, возбужденного в отношении

ООО «Топ Медиа Регион» (место нахождения: 236029, Калининградская обл., г. Калининград, ул. Согласия, д. 21, офис 11; дата регистрации - 16.01.2012; ОГРН 1123926001682; ИНН 3906255797; КПП 390601001) по факту распространения в период с 27.07.2016 по 25.10.2016 в магазине «Виктория», расположенном по адресу: г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 109, рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе кальянов, а также продавца таких товаров, в нарушение п. 8 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), в отсутствие законного представителя ООО «Топ Медиа Регион», надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела

об административном правонарушении (заявлено ходатайство о рассмотрении дела

в отсутствие законного представителя ООО «Топ Медиа Регион» (вх. от 19.10.2017 № 50770-ЭП/17),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Управления Московского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по

делу № 3-7-107/77-17 в действиях ООО «Топ Медиа Регион» установлено нарушение п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, выразившееся в распространении в период с

28.07.2016 по 25.10.2016 в магазинах «Виктория», расположенному по адресу: г. Москва, Осенний бульвар, 12; ул. Череповецкая, 18, в период с 27.07.2016 по 25.10.2017 в магазине «Виктория», расположенному по адресу: г. Москва, ул. Профсоюзная, 109, рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе кальянов, а также продавца таких товаров.

В магазинах «Виктория», расположенных в г. Москве по следующим адресам: ул. Профсоюзная, д. 109; Осенний бульвар, 12; ул. Череповецкая, 18 распространялась реклама магазина вейпов, заправок для кальянов, в том числе товаров и их продавца, поименованных в п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

В соответствии с представленными в Московское УФАС России документами и сведениями, текст рекламы имел следующее содержание:

«Kalyan4you» - широкоформатный магазин для тех, кто готов расстаться с вредной привычкой и тех, кто любит тонкие наслаждения! Электронные испарители по себестоимости, жидкость любой ценовой категории, расходники и ингредиенты для новичков так и продвинутых вейперов. А для кальяна более 20 брендов заправок, качественный уголь без запаха, фруктовые паровые коктейли, Диклауд,

2

глиняные чашки, силиконовые шланги, мундштуки и многое другое. Улица Профсоюзная 102 строение 1 Торговый центр Ареал 2 этаж павильон 215».

Согласно п. 1 ст. 3 Закона о рекламе, под рекламой понимается информация,

распространяемая 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.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникшего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Реклама распространялась в магазинах «Виктория» посредством использования аудиозаписи и была доступна неопределенному кругу лиц. Таким образом, установлено, что место и способ распространения рассматриваемой рекламы является общедоступным для неопределенного круга лиц потребителей рекламы.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона о рекламе, под объектом рекламирования понимается товар, средство 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.

В соответствии с п. 3 ст. 3 Закона о рекламе товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с общедоступными источниками, в том числе в сети Интернет, вэйп (vape) - это такой тип электронных сигарет, по существу представляющий собой парогенератор, в котором испаряется специальная курительная жидкость, пар от нее вдыхает курильщик, получая тот же эффект, что и при курении.

В соответствии с толковым словарем С.И. Ожегова, под кальяном понимается восточный курительный прибор, в котором табачный дым охлаждается и очищается,

проходя через воду (Толковый словарь Ожегова, С.И. Ожегов; Н.Ю. Шведова. 1949-1992).

Магазин розничной торговли имеет коммерческое обозначение «Kalyan4you», сайт в сети интернет <http://kalyan4you.ru/>.

Кроме того, на указанном сайте осуществляется продажа кальянов и комплектующих к ним, углей, табачных смесей и аксессуаров, как например: «Мы поможем Вам выбрать кальян, аксессуары и табачные смеси»; «Тем, кто предпочитает курить кальян на природе или в гостях, стоит остановиться на выборе

малогабаритных и невысоких кальянах. Отдельно стоит отметить новинку - электронные кальяны»; «Для покупки кальяна в нашем интернет магазине Вам нужно просто оформить заказ на нашем сайте или связаться с нашими

менеджерам»;

3

«В нашем интернет-магазине можно купить табак для кальяна всех сортов и видов»;

«В нашем магазине имеется самый широкий выбор электронных сигарет всех марок».

Таким образом, в спорном рекламном объявлении объектами рекламирования являются как товары для курения, так и непосредственно продавец таких товаров. Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация распространялась неопределенному кругу лиц, исходя из способа распространения и содержания, направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, а следовательно

является рекламой в понимании п. 1 ст. 3 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Согласно п. 4 ст. 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные Законом о рекламе 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 Законом о рекламе установлены

специальные требования и ограничения.

Таким образом, Законом о рекламе установлен прямой запрет на привлечение внимания потребителей к определенному объекту рекламирования - товарам для курения, так и непосредственно к продавцу таких товаров.

Указанный запрет введен в Закон о рекламе Федеральным законом от 21.10.2013 № 274-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон «О рекламе», в связи с принятием Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий

потребления табака» (далее - Закон о внесении изменений).

Согласно пояснительной записке к проекту Закона о внесении изменений данный проект подготовлен в целях установления административной ответственности за нарушение норм и правил, предусмотренных Федеральным законом от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья населения от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака», направленным на

совершенствование законодательства в сфере охраны здоровья населения от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака с учетом положений Рамочной конвенции Всемирной организации здравоохранения по борьбе против табака для совершенствования обеспечения охраны таких основополагающих прав граждан, как право на охрану здоровья и право на благоприятную окружающую среду (статьи 41 и 42 Конституции Российской Федерации).

Таким образом, установленный запрет направлен на пресечение распространения рекламы товаров, прямо или косвенно относящихся к потреблению

табака, а равно направлен на ограждение неопределенного круга лиц-потребителей

рекламы от рекламы продукции, которая вредит их здоровью.

В настоящем случае установлено, что рассматриваемое рекламное объявление, 4

размещаемое в магазинах «Виктория», расположенных в г. Москве по следующим адресам: ул. Профсоюзная, д. 109; Осенний бульвар, 12; ул. Череповецкая, 18, было направлено на привлечение внимания, формирование или поддержание интереса и

продвижение рекламы магазина вейпов, заправок для кальянов, в том числе товаров

и их продавца, поименованных в п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

На основании вышеизложенного в рекламе магазина вейпов, заправок для кальянов, распространяемой в магазинах «Виктория», расположенных в г. Москве, в

период с 27.07.2016 по 25.10.2016 по адресу: ул. Профсоюзная, д. 109; в период с 28.07.2016 по 25.10.2016 - по адресам: Осенний бульвар, 12; ул. Череповецкая, 18, установлен факт нарушения п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, является ненадлежащей.

Таким образом, реклама магазина «Kalyan4you», содержащая нарушение п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, является ненадлежащей.

Ответственность за нарушение п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, в соответствии с ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе, несет как рекламоделец, так и рекламораспространитель.

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

В соответствии с представленными в материалы дела № 3-7-107/77-17 документами и сведениями рассматриваемая реклама распространялась на основании следующих договоров:

- договор оказания услуг от 26.05.2014 № СМР 1047-14п, заключенный между ООО «Топ Медиа Регион» и ООО «Виктория Балтия» (далее - Договор 1);
- договор на оказание рекламно-информационных услуг от 18.03.2016 № ТМР-0026, заключенный между ООО «Топ Медиа Регион» и ИП Борисовым О.И. (далее - Договор 2);
- договор на оказание рекламно-информационных услуг от 22.07.2014 № ТМР-0060, заключенный между ООО «Топ Медиа Регион» и ИП Гусельманом А.И. (далее - Договор 3);
- договор на оказание рекламно-информационных услуг от 03.12.2014 № ТМР-0104, заключенный между ООО «Топ Медиа Регион» и ИП Исайкиным Е.В. (далее - Договор 4).

В соответствии с п. 1.1 Договора 1 ООО «Топ Медиа Регион» поручает, а ООО «Виктория Балтия» обязуется оказывать услуги, указанные в пункте 1.2 Договора 1, направленные на привлечение внимания к товарам и услугам ООО «Топ Медиа Регион».

Согласно п. 1.2 Договора 1 услуги, оказываемые ООО «Виктория Балтия», включают в себя, но не ограничиваются ими: согласование аудио (видео) материалов, для последующего размещения в торговой сети ООО «Виктория

Балтия».

При этом в соответствии с п. 6.2 Договора 1, ООО «Топ Медиа Регион» несет ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в

5

части содержания информации, предоставляемой для создания рекламы.

Учитывая изложенное, ООО «Топ Медиа Регион» и ООО «Виктория Балтия» подпадают под понятие рекламодателя.

Исходя из содержания Договора 1, ООО «Топ Медиа Регион» имело своей целью распространение рекламных материалов на территории магазина «Виктория».

ООО «Виктория Балтия», в свою очередь, было намерено получить выгоду от использования свободных площадей, а также средств распространения звуковой информации, используя их для продажи под рекламу.

Таким образом, каждое лицо, участвующее в деле № 3-7-107/77-17, является неотъемлемой частью правоотношений, складывающихся в процессе доведения рассматриваемой рекламы до конечных потребителей. Отсутствие любого из них в этих правоотношениях сделает распространение указанной рекламы невозможным.

Желание лиц, участвующих в деле № 3-7-107/77-17, получать обусловленную договором плату за сдачу в аренду рекламных мест и при этом избегать ответственности за нарушение законодательства о рекламе, искусственно исключая

себя из круга рекламодателей, представляет собой исключительно злоупотребление правом, которое в силу ч. 2 ст. 10 ГК РФ не подлежит судебной защите.

Кроме того, согласно ч. 1 ст. 2 ГК РФ, предпринимательская деятельность направленная на систематическое извлечение прибыли осуществляется субъектом

на свой риск. Право общества на осуществление предпринимательской деятельности не должно нарушать как частных, так и публично-правовых интересов.

ООО «Топ Медиа Регион» осуществляло непосредственное распространение рассматриваемой рекламы, а также заключение договоров с рекламодателями с помощью средств распространения звуковой информации.

Однако ООО «Топ Медиа Регион» как рекламодатель в настоящем случае не предприняло достаточных мер, направленных на соблюдение требований

действующего законодательства о рекламе.

На основании изложенного, установлено, что в настоящем случае ООО «Топ Медиа Регион» и ООО «Виктория Балтия» совершили определенные действия по доведению рассматриваемой рекламы магазина вейпов, заправок для кальянов до

неопределенного круга лиц, а равно являются рекламодателями, совокупность действий которых привела к распространению спорной рекламы, а отсутствие кого-либо из них в процессе именно распространения рекламы сделало

бы такое распространение невозможным.

Согласно представленным ООО «Топ Медиа Регион» документам и сведениям, между ООО «Топ Медиа Регион» и ИП Гусельманом А.И., ИП Исайкиным Е.В., ИП Борисовым О.И. заключены договоры на оказание рекламно-информационных

услуг.

Согласно п. 1.1 Договора 2 ИП Борисов О.И. поручает, а ООО «Топ Медиа Регион» обязуется оказывать ИП Борисову О.И. следующие рекламно-информационные услуги: организовать распространение информации о товарах (работах, услугах) ИП Борисова О.И и его товарных знаках; доводить до сведения клиентов ООО «Топ Медиа Регион» информацию об ИП Борисове О.И.

6

(наименование, местонахождение, часы работы, контактные телефоны).

В соответствии с приложением от 13.07.2016 № 03 к Договору 2, ООО «Топ Медиа Регион» обязуется обеспечить размещение рекламно-информационного материала (аудио-ролика) ИП Борисова О.И. в период с 27.07.2016 по 25.10.2016 в средствах массовой информации (ТЦ «Виктория» ул. Профсоюзная, д. 109).

Согласно п. 1.1 Договора 3 ИП Гусельман А.И. поручает, а ООО «Топ Медиа Регион» обязуется оказывать ИП Гусельману А.И. рекламно-информационные услуги в объеме и на условиях, предусмотренных Договором 3 и Приложениями к нему.

В соответствии с приложением от 13.07.2016 № 08 к Договору 3, ООО «Топ Медиа Регион» обязуется обеспечить размещение рекламно-информационного материала (аудио-ролика) ИП Гусельмана А.И. в период с 28.07.2016 по 25.10.2016 в средствах массовой информации (ТЦ «Виктория» Осенний бульвар, 12).

Согласно п. 1.1 Договора 4 ИП Исайкин Е.В. поручает, а ООО «Топ Медиа Регион» обязуется оказывать ИП Исайкину Е.В. рекламно-информационные услуги в объеме и на условиях, предусмотренных Договором 4 и Приложениями к нему.

В соответствии с приложением от 13.07.2016 № 06 к Договору 4, ООО «Топ Медиа Регион» обязуется обеспечить размещение рекламно-информационного материала (аудио-ролика) ИП Исайкина Е.В. в период с 28.07.2016 по 25.10.2016 в средствах массовой информации (ТЦ «Виктория» ул. Череповецкая, 18).

Кроме того, на основании вышепоименованных договоров, приложений к ним и материалов дела № 3-7-107/77-17 установлено, что рассматриваемая реклама в части, нарушающей п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, распространялась не только в магазине «Виктория», расположенному по адресу: г. Москва, ул. Профсоюзная, д. 109, но и по следующим адресам:

ТЦ «Виктория» (Осенний бульвар, 12) в г. Москве (согласно Приложению № 08 от 13.07.2016 к Договору № ТМР-0060 от 22.07.2014),

ТЦ «Виктория» (ул. Череповецкая, 18) в г. Москве (согласно Приложению № 06 от 13.07.2016 к Договору № ТМР-0104 от 03.12.2014).

Указанные обстоятельства подтверждаются материалами дела № 3-7-107/77-17, в том числе сведениями и пояснениями, представленными ООО «Виктория-Балтия», ООО «Топ Медиа Регион» в рамках производства по указанному делу.

Таким образом, в действиях ООО «Топ Медиа Регион» как рекламораспространителя установлен факт нарушения п. 8 ст. 7 Закона о рекламе (с

учетом ч. 4 ст. 2 Закона о рекламе), выразившегося в рекламе табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе кальянов и вейпов, заправок для них, а также продавца таких товаров.

Ответственность за невыполнение требований, установленных п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, предусмотрена ч. 4 ст. 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В соответствии с ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ, нарушение рекламодателем,

рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до 7

четырех тысяч рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от ста пятидесяти тысяч до шестисот тысяч рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Топ Медиа Регион» состоит в нарушении п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, выразившимся в распространении в магазинах «Виктория», расположенных в г. Москве, в период с 27.07.2016 по 25.10.2016 по адресу: ул. Профсоюзная, д. 109; в период с 28.07.2016 по 25.10.2016 - по адресам: Осенний бульвар, 12; ул. Череповецкая, 18, рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе кальянов и вейпов, заправок для них, а также продавца таких товаров.

Доказательств, свидетельствующих о принятии ООО «Топ Медиа Регион» каких-либо мер по соблюдению законодательства Российской Федерации в сфере рекламы в данной части, не представлено.

Вина ООО «Топ Медиа Регион» в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ, доказана. Местом совершения административного правонарушения является г. Москва. Время совершения административного правонарушения - с 27.07.2016 по 25.10.2016.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Должностным лицом административного органа не установлено обстоятельств, смягчающих административную ответственность, отягчающих административную ответственность ООО «Топ Медиа Регион».

Обстоятельств, указывающих на малозначительность допущенного правонарушения, должностным лицом административного органа не установлено. Таким образом штраф, подлежащий взысканию, составляет 150 000,00 рублей.

Руководствуясь статьями 33, 38 Закона о рекламе, статьями 4.1, 14.3.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - ООО «Топ Медиа Регион» (место нахождения: 8

236029, Калининградская обл., г. Калининград, ул. Согласия, д. 21, офис 11; дата регистрации - 16.01.2012; ОГРН 1123926001682; ИНН 3906255797; КПП

390601001) виновным в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 14.3.1

КоАП РФ.

2. Назначить юридическому лицу - ООО «Топ Медиа Регион» (место нахождения: 236029, Калининградская обл., г. Калининград, ул. Согласия, д. 21, офис 11; дата регистрации - 16.01.2012; ОГРН 1123926001682; ИНН 3906255797; КПП 390601001) наказание в виде административного штрафа в размере - 150 000,00

(Ста пятидесяти тысяч рублей 00 копеек) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки

или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате

административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в ч. 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного

штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения

в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, зачисляются в соответствующие бюджеты в соотношении: 40% в Федеральный бюджет;

60% в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрировано ООО «Топ Медиа Регион», перечислением через банк, обслуживающий хозяйствующий субъект.

Реквизиты для уплаты административных штрафов, предусмотренных за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе (квитанция прилагается):

Получатель: УФК по г. Москве (для Московского УФАС России, л/с 04731324890)

ИНН/КПП: 7706096339 / 770101001

Банк получателя: ГУ Банка России по ЦФО

р/с 40101810045250010041

БИК 044525000

ОКТМО: 45375000

КБК 161 1 16 26000 01 6000140

9

Назначение

платежа:

Административный штраф по делу № 4-14.3-1239/77-17 об
административном правонарушении

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок
влечет наложение административного штрафа в двухкратном размере суммы
неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ, постановление по делу
об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражном
суде

в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 31.1 КоАП РФ, постановление по делу об
административном правонарушении вступает в законную силу после истечения
срока, установленного для обжалования постановления по делу об
административном правонарушении, если указанное постановление не было
обжаловано или опротестовано.

Приложение: квитанция на 1 листе.

Заместитель руководителя <...>