

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

Определение

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 011/05/7-914/2022 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

21 октября 2022 года № 03-01/8095

г. Сыктывкар

<...>

ООО «ПИТЕР

СМОУК ГРУПП»

Обводного канала наб.,

д. 136, корп. 1, литер Б,

пом. 80, оф. 200,

г. Санкт-Петербург, 190020

<...>

<...>

ООО «Нордмедиа»

Нефтяников ул., д. 33,

этаж 1, пом. 49, г. Усинск,

Республика Коми, 169710

<...>

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...>, рассмотрев материалы о распространении рекламы с признаками нарушения требований п. 8 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступили заявления <...>.

Как следует из материалов вышеуказанных заявлений, на рекламном баннере в

центре города Усинск размещена реклама табачной продукции с текстом следующего содержания: «PITER SMOKE 1000 БАЛЛОВ В ПОДАРОК* АДРЕС: УЛ.НЕФТЯНИКОВ 42 | ТЕЛЕФОН: 8(939) 111-36-09 *1000 ПРИВЕТСТВЕННЫХ БАЛЛОВ НАЧИСЛЯЕТСЯ ВСЕМ НОВЫМ УЧАСТНИКАМ ПРОГРАММЫ ЛОЯЛЬНОСТИ».

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.

В целях определения отнесения/неотнесения рассматриваемой информации к рекламе табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов, Коми УФАС России направило в адрес Саморегулируемой организации Ассоциации маркетинговой индустрии «Рекламный совет» (далее – СРО АМИ РС) и ФАС России фотографию рассматриваемой рекламы с просьбой рассмотреть её на предмет восприятия с точки зрения потребителя и выразить мнение по указанной рекламе по следующим вопросам:

- Содержит ли рассматриваемый материал рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов (с обоснованием позиции)?

- В случае если рассматриваемый материал содержит рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов, укажите, что выступает объектом рекламирования.

СРО АМИ РС по результатам рассмотрения запроса Коми УФАС России представила решение, в котором указала, что эксперты большинством голосов пришли к выводу, что рассматриваемый материал не содержит рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов (вместе с тем, 1 эксперт (16,7% от общего числа проголосовавших) выразился за то, что рассматриваемый материал содержит рекламу курительных принадлежностей, устройства для потребления никотинсодержащей продукции.

Эксперты мотивировали свою позицию следующим образом.

В соответствии с письмом ФАС России от 27.12.2017 № АК/92163/17 «О разграничении понятий вывеска и реклама» объектом рекламирования может выступать тот товар, предназначенный для продажи или иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров. В данном случае выделения из однородной группы товаров не происходит. Например, слово «табак» и является обозначением всей этой группы, включающей до 95 видов растений, высушенные, измельчённые и

ферментированные листья и стебли некоторых из них употребляются для курения, нюхания или жевания. Причем по способу использования (по назначению) также выделяется не менее 6 видов табака. Таким образом, просто упоминание табака не создает индивидуализированного объекта рекламирования. То же можно утверждать и относительно курительных принадлежностей. Следовательно, реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей в спорном материале отсутствует. Объектом рекламирования является магазин, чей товарный знак и адрес указаны в рекламе. По мнению экспертов, приведённые в рекламе изображения не позволяют идентифицировать конкретный объект рекламирования. Следовательно, п. 8 ст. 7 Закона о рекламе должен быть применен к данной рекламе как рекламе продавца табачных изделий и устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов.

Вместе с тем, по мнению ФАС России, из содержания рассматриваемой рекламы чётко следует, что объектом рекламирования в ней выступает продавец табачной и никотинсодержащей продукции, поскольку используемое выражение «Smoke» (перевод – «курить»), в совокупности с изображением в указанной рекламе устройств для потребления никотинсодержащей продукции, направлено на привлечение внимания потребителя к соответствующему заведению. Учитывая изложенное, рассматриваемая реклама распространяется с нарушением п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

Учитывая изложенное, вышеуказанная информация содержит все правовые признаки рекламы:

- распространена посредством размещения на рекламной конструкции в г. Усинск Республики Коми;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования: магазину «PITER SMOKE», реализуемым в нём товарам, формирование или поддержание интереса к ним, и их продвижение на рынке.

Таким образом, указанная информация является рекламой (далее – рассматриваемая реклама).

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 рассматриваемая реклама размещена с признаками нарушения требований п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

В соответствии с ч.ч. 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, несёт 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 рекламодатель - 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 имеющихся материалов усматривается, что рекламодателями и рекламодателями рассматриваемой рекламы являются ООО «Нордмедиа» (ОГРН: 1101106000973, ИНН: 1106026956), ООО «ПИТЕР СМОУК ГРУПП» (ОГРН: 1207800056342, ИНН: 7839127716), индивидуальный предприниматель <...>.

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, частей 1, 2 ст. 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утв. постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить производство по делу № 011/05/7-914/2022 по признакам нарушения п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителей - <...>;

2.2. лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе:

2.2.1. ООО «Нордмедиа», ОГРН: 1101106000973, ИНН: 1106026956, адрес места нахождения: 169710, Республика Коми, г. Усинск, ул. Нефтяников, д. 33, этаж 1, пом. 49;

2.2.2. ИП <...>;

2.2.3. ООО «ПИТЕР СМОУК ГРУПП», ОГРН: 1207800056342, ИНН: 7839127716, адрес места нахождения: 190020, г. Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, д. 136, к. 1, литер Б, помещ. 80, оф. 200.

3. Назначить дело № 011/05/7-914/2022 к рассмотрению **на 21.11.2022 на 12 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

4. **ИП <...> в срок до 17.11.2022** представить следующие копии документов и письменную информацию:

4.1. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламодателе рассматриваемой рекламы, с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для

юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц.

4.2. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ, электронной переписки), опосредующих производство и распространение рассматриваемой рекламы.

4.3. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение рассматриваемой рекламы.

4.4. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемой рекламы, её наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама; в случае, если реклама не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

4.5. О периоде распространения рассматриваемой рекламы, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

4.6. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы.

4.7. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы.

4.8. О причинах распространения рассматриваемой рекламы без учёта соблюдения требований п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

4.9. Иные документы и письменную информацию, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

5. ООО «Нордмедиа» в срок до 17.11.2022 представить следующие копии документов и письменную информацию:

5.1. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рассматриваемой рекламы, с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц.

5.2. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ, электронной переписки), опосредующих производство и распространение рассматриваемой рекламы.

5.3. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение рассматриваемой рекламы.

5.4. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемой рекламы, её

наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама; в случае если реклама не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

5.5. О периоде распространения рассматриваемой рекламы, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

5.6. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы.

5.7. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы.

5.8. О причинах распространения рассматриваемой рекламы без учёта соблюдения требований п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

5.9. О должностном лице ООО «Нордмедиа», ответственном за соблюдение Обществом рекламного законодательства применительно к рассматриваемой ситуации (с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (трудового договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица).

5.10. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 5.9 настоящего определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы без учёта требований п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

5.11. Паспортные данные (копию со 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 5.9 настоящего определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

5.12. Иные документы и письменную информацию, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

6. ООО «ПИТЕР СМОУК ГРУПП» в срок до 17.11.2022 представить следующие копии документов и письменную информацию:

6.1. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рассматриваемой рекламы, с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения, Ф.И.О. руководителя, тел./факса – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц.

6.2. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ, электронной переписки),

опосредующих производство и распространение рассматриваемой рекламы.

6.3. Копии договоров (соглашений) со всеми изменениями, дополнениями и приложениями на дату вынесения настоящего Определения, опосредующих распространение рассматриваемой рекламы.

6.4. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемой рекламы, её наполнение, кем, когда и каким образом одобрена (утверждена, согласована) реклама; в случае если реклама не утверждалась и не согласовывалась, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

6.5. О периоде распространения рассматриваемой рекламы, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

6.6. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство, размещение и распространение рассматриваемой рекламы.

6.7. О территории (укажите субъекты Российской Федерации) распространения рассматриваемой рекламы.

6.8. О причинах распространения рассматриваемой рекламы без учёта соблюдения требований п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

6.9. О должностном лице ООО «ПИТЕР СМОУК ГРУПП», ответственном за соблюдение Обществом рекламного законодательства применительно к рассматриваемой ситуации (с приложением копий приказа о назначении на должность, должностной инструкции, служебного контракта (трудового договора, соглашения) со всеми дополнениями, изменениями на дату представления документов и указанием сведений о фактическом месте жительства должностного лица).

6.10. Письменные объяснения должностного лица, указанного в пункте 6.9 настоящего определения, поясняющие обстоятельства распространения рассматриваемой рекламы без учёта требований п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, в том числе входил ли в должностные обязанности указанного должностного лица контроль за соответствием распространяемых рекламных материалов требованиям рекламного законодательства в период распространения рассматриваемой рекламы, со ссылкой на должностную инструкцию.

6.11. Паспортные данные (копию со 2-ой по 7-ую страницы паспорта) должностного лица, указанного в пункте 6.9 настоящего определения, с указанием даты и места рождения, адреса регистрации по месту жительства.

6.12. Иные документы и письменную информацию, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

7. **ИП <...>** вправе (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела

в свое отсутствие **в срок до 17.11.2022.**

8. **ООО «Нордмедиа»** вправе обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо письменно сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя ООО «Нордмедиа» **в срок до 17.11.2022.**

9. **ООО «ПИТЕР СМОУК ГРУПП»** вправе обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо письменно сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя ООО «ПИТЕР СМОУК ГРУПП» **в срок до 17.11.2022.**

10. **<...>** вправе (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие **в срок до 17.11.2022.**

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

Председатель комиссии **<...>**