

РЕШЕНИЕ по делу № 51

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии – <...> – исполняющего обязанности руководителя управления и членов Комиссии – <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, <...> – специалиста 2 разряда отдела финансовых рынков и рекламы,

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

Индивидуального предпринимателя <...>

протокол вел <...> - ведущий специалист-эксперт отдела финансовых рынков и рекламы,

рассмотрев дело № 51 по признакам нарушения ИП <...> п. 4 ч. 2 и п. 6 ч. 2 ст. 23 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 года № 38-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением участниками рекламной деятельности обязательных требований ФЗ «О рекламе», должностными лицами Кировского УФАС России было установлено, что над входом в «Магазин –кальянная» по адресу: г. Киров, ул. Производственная, д. 8, размещена наружная реклама следующего содержания: «Кальяны, табак, уголь, аксессуары». Вышеуказанная информация сопровождается изображением кальянов.

По результатам проверки составлен акт от 04.04.2012. Содержание рекламной информации зафиксировано с помощью фотоаппарата «Canon A3200 IS» (фотографии приложены).

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 23 ФЗ «О рекламе», реклама табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок и других подобных товаров, не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Таким образом, вышеуказанная информация содержит признаки нарушения п. 4 ч. 2 ст. 23 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, на основании пункта 6 части 2 статьи 23 ФЗ «О рекламе», реклама табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок и других подобных товаров, не должна размещаться в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

На основании ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение п. 4 ч. 2 и п. 6 ч. 2 ст. 23 Закона несет рекламораспространитель.

Учитывая тот факт, что внимание потребителей направлено на конкретный хозяйствующий субъект ИП <...> который осуществляет свою деятельность по адресу г. Киров, ул. Производственная, д. 8 (Магазин – кальянная), в отношении данного хозяйствующего субъекта было возбуждено производство по делу по признакам нарушения рекламного законодательства.

На заседании Комиссии индивидуальный предприниматель <...> факт нарушения признал и пояснил, что нарушение устранено. В подтверждении своих слов представил фотографии спорной рекламы.

Изучив имеющиеся документы и заслушав доводы ответчика, Комиссия установила, что ИП <...> как рекламораспространителем, нарушен п. 4 ч. 2 и п. 6 ч. 2 ст. 23 Федерального закона «О рекламе».

Выводы Комиссии основаны на следующем:

Согласно ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 года №38-ФЗ «О рекламе», **рекламой** является **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 объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности** (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация «Кальяны, табак, уголь, аксессуары», соответствует требованиям статьи 3 ФЗ «О рекламе» и является рекламой.

В силу ч. 1 ст. 5 Закона «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства РФ.

Согласно статье 1 Федерального закона от 10.07.2001 № 87-ФЗ «Об ограничении курения табака» табачные изделия – это изделия для курения, жевания или

нюханья, упакованные в потребительскую тару, в том числе сигареты с фильтром, сигареты без фильтра, папиросы, сигары, сигариллы, табак трубочный, табак курительный, махорка – крупка курительная.

К курительным принадлежностям относятся: трубки, кальяны, сигаретная бумага, зажигалки, мундштуки, портсигары и другие подобные товары.

На основании Приказа Росстандарта от 09.11.2010 № 356-ст «Об утверждении и введении в действие изменения к национальному стандарту» (утв. Приказом Ростехрегулирования от 29.12.2005 № 481-ст) кальян- это устройство для курения, состоящее из соединенных между собой емкости для табака, сосуда с жидкостью для фильтрации дыма и одного или нескольких мундштуков.

Порядок размещения рекламы табака, курительных принадлежностей, а также ограничения по размещению рекламы, регламентированы статьей 23 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ (ред. от 18.07.2011, с изм. от 21.11.2011) «О рекламе» (далее по тексту Закон о рекламе).

В силу пункта 4 части 2 статьи 23 Закона о рекламе, реклама табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок и других подобных товаров, не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Следовательно рекламная информация «Кальяны, табак, уголь, аксессуары». размещена с нарушением пункта 4 части 2 статьи 23 Закона о рекламе.

На основании пункта 6 части 2 статьи 23 ФЗ «О рекламе», реклама табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок и других подобных товаров, не должна размещаться в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Медицинская организация – юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющий медицинскую деятельность и имеющий на это соответствующую лицензию.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 22.01.2007 N 30 (ред. от 24.09.2010) "Об утверждении Положения о лицензировании медицинской деятельности", медицинская деятельность предусматривает выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санаторно-курортной медицинской помощи.

На основании Закона «О рекламе», под запретом для мест размещения реклама табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок и других подобных товаров, понимаются непосредственно здания, строения, сооружения, в которых находятся детские,

образовательные, медицинские организации и зона на расстоянии 100 метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Для определения 100-метровой зоны установлено кратчайшее расстояние от ближайшей точки периметра зданий, строений, сооружений, ограждений их территории до размещения рекламной конструкции.

Согласно фотографиям, имеющимся в материалах дела, рассматриваемая реклама расположена непосредственно на фасаде здания по адресу г. Киров, ул. Производственная, д. 8), в котором рядом со входом в «Магазин кальянная» находится вход в медицинское учреждение - МУЗ «Кировская городская больница № 8» (отделение восстановительного лечения), о чем свидетельствует соответствующая вывеска.

С учетом изложенного, вышеуказанная реклама «Кальяны, табак, уголь, аксессуары», размещена на расстоянии менее 100 метров от МУЗ «Кировская городская больница № 8» (по адресу: г. Киров, ул. Производственная, 8), что является нарушением пункта 6 части 2 статьи 23 Закона «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» за нарушение требований пункта 4 части 2 и пункта 2 части 6 статьи 23 Закона ответственность несет рекламодатель.

Таким образом, ИП <...> являясь рекламодателем, разместил ненадлежащую рекламу.

Комиссия считает, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине Индивидуального предпринимателя <...>

Учитывая тот факт, что на момент принятия решения ненадлежащая реклама не размещается, Комиссия решила предписание об устранении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

На основании ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях индивидуальный предприниматель <...> несет ответственность как должностное лицо, в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Комиссия считает необходимым привлечь ИП <...> к административной ответственности.

Руководствуясь ст. 3, ст. 5, ст. 23, ст. 33, ст. 36, ст. 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания:

-«Кальяны, табак, уголь, аксессуары», сопровождающуюся изображением кальянов, размещенную над входом в «Магазин – кальянная» по адресу: г. Киров, ул. Производственная, д. 8, так как она противоречит требованиям п. 4 ч. 2 и п. 6 ч. 2 ст. 23 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать Индивидуального предпринимателя <...> нарушившим п. 4 ч. 2 и п. 6 ч. 2 ст. 23 ФЗ «О рекламе».

3. В связи с устранением нарушения предписание индивидуальному предпринимателю <...> не выдавать.

4. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении индивидуального предпринимателя <...>

Решение изготовлено в полном объеме 14 мая 2012 года.

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