

## РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/12-2013

13 марта 2013года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – Шмакова Т.П., заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А. – начальник отдела рекламы;

Веретельник М.С. – главный специалист – эксперт отдела рекламы;

Цынгалова Е.А. – ведущий специалист – эксперт отдела рекламы;

Невойт Е.А. – специалист-эксперт отдела рекламы,

рассмотрев дело № 06-10.1/12-2013 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ООО «Информационные Вычислительные Технологии» (далее – Общество) рекламы способом, противоречащим пункту 4 части 2 статьи 23 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в присутствии законного представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ООО «Информационные Вычислительные Технологии» (ОГРН 1055501036084, ИНН 5501086431, местонахождение: ул. 70 лет Октября, 25/ 30, г. Омск, 644074) – директора <.....>,

### УСТАНОВИЛА:

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области 06.02.2013 на территории универсального рынка ( г. Омск, ул. 70 лет Октября, 25) выявлен факт распространения на рекламной конструкции, установленной на крыше торгового павильона № 337 (контейнер), рекламы курительных принадлежностей «Электронные сигареты. Electronic cigarette. Т. 48-11-85. [www.ec-rf.ru](http://www.ec-rf.ru)», которая

сопровождалась изображением электронных сигарет.

Реклама электронных сигарет, размещенная на контейнере № 337 зафиксирована специалистами Омского УФАС России с помощью фотоаппарата «Samsung S-1060» (справка от 06.02.2013).

В соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 23 Федерального 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.

Таким образом, перечень товаров, на рекламу которых распространяется установленное вышеупомянутой нормой ограничение, является открытым.

Директор ООО «Информационные Вычислительные Технологии» <.....> представил письменные пояснения, из которых следует, что *«Неверно относить устройства «Электронная сигарета» к категории товаров, подобным табачным изделиям и курительным принадлежностям, так как данные устройства не содержат табака, табачных изделий, не происходит тления и не образуется дым. «Электронная сигарета» - это ингалятор. В соответствии с этим устройство (бытовое название «Электронная сигарета») не является табачным изделием или курительной принадлежностью, соответственно не подпадает под регулирование статьи 23 Федерального закона «О рекламе»».*

Комиссия Омского УФАС России не согласилась с вышеуказанными доводами Общества, поскольку ингалятор не вызывает у потребителей рекламы ассоциаций с процессом курения сигарет.

Кроме того, стоит отметить, что электронные сигареты, изображенные на рекламной конструкции, имеют сходство с обыкновенной сигаретой и основным ее предназначением является процесс курения, то есть вдыхание (выдыхание) паров с содержанием никотина либо без него.

Как указано в пункте 16 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 37 информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения Общества, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу, что поскольку «электронные сигареты» используются для совершения действий, аналогичных процессу курения (в зависимости от модели могут содержать никотин и иные вещества), и в силу чего, могут быть отнесены к категории товаров - курительные принадлежности, соответственно их реклама должна осуществляться с соблюдением требований статьи 23 Федерального закона «О рекламе».

Аналогичная позиция отражена в письме ФАС России от 03.03.2011 № АК/7349 и подтверждается сложившейся судебной практикой (Определение ВАС РФ от 16.04.2012 № ВАС 4010/12, постановления Федерального арбитражного суда Уральского округа от 12.12.2011 № Ф09-8014/11 по делу № А71-2454/2011 и

Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 05.09.2012 по делу № А61-2581/2011).

Из информации, представленной управляющим универсальным розничным рынком компании ЗАО «Омская консигнационная группа» <.....>, следует, что рекламодателем вышеуказанного рекламного изображения является собственник контейнера - ООО «Информационные Вычислительные Технологии» (договор субаренды № 337 контейнер от 01.04.2012).

Исходя из смысла пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Информационные Вычислительные Технологии», является рекламодателем (лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств).

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В силу пункта 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований частей 2-4 статьи 23 Федерального закона «О рекламе».

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу «Электронные сигареты», распространенную ООО «Информационные Вычислительные Технологии» с использованием средств стабильного территориального размещения на территории универсального рынка (г. Омск, ул. 70 лет Октября, 25), поскольку при ее распространении нарушены требования пункта 4 части 2 статьи 23 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Информационные Вычислительные Технологии» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении должностного лица ООО «Информационные Вычислительные Технологии» по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/12-2013

13 марта 2013 года

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – Шмакова Т.П., заместитель руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

Морозов А.А. – начальник отдела рекламы;

Веретельник М.С. – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

Цынгалова Е.А. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы;

Невойт Е.А. – специалист – эксперт отдела рекламы,

на основании своего решения от 13.03.2013 по делу № 06-10.1/12-2013 о признании ненадлежащей рекламы «Электронные сигареты», распространенной ООО «Информационные Вычислительные Технологии» на рекламной конструкции, расположенной на крыше торгового павильона № 337 (контейнера) на территории универсального рынка по адресу: г. Омск, ул. 70 лет Октября, 25, с нарушением требований пункта 4 части 2 статьи 23 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, пунктом 3.56.1. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Информационные Вычислительные Технологии» (ул. 70 лет Октября, 25/ 30, г. Омск, 644074, ИНН 5501086431) в срок до 02 апреля 2013 года прекратить нарушение требований пункта 4 части 2 статьи 23 Федерального закона «О рекламе», а именно: демонтировать рекламу «Электронные сигареты», размещенную на конструкции, установленной на крыше торгового павильона № 337 (контейнера) на территории универсального рынка по адресу: г. Омск, ул. 70 лет

Октября, 25.

2.ООО «Информационные Вычислительные Технологии» представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок до 04 апреля 2013 года.