

РЕШЕНИЕ

по делу № 012/05/7-188/2023 о нарушении

законодательства Российской Федерации о рекламе

«04» апреля 2023 года

Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «31» марта 2023 года

Полный текст решения изготовлен: «04» апреля 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя-начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <...>,

член Комиссии – главный государственный инспектор отдела аналитической

работы и контроля хозяйствующих субъектов <...>,

член Комиссии – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля

хозяйствующих субъектов <...>.

рассмотрев дело № 012/05/7-188/2023, возбужденное по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), в отношении ИП З., по факту распространения рекламы табачной продукции, электронных сигарет, курительных принадлежностей в г. Йошкар-Оле по адресам: бульвар Чавайна, д.33; ул. Рябинина, д.17 в присутствии представителя ИП З. <...> по доверенности от 10.02.2021 г.,

УСТАНОВИЛА:

Специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) 03.12.2022 установлен факт размещения рекламы по адресу г.Йошкар-Ола, бульвар Чавайна, д.33 «Сетки, трубки, POD-системы, жидкости, одноразки, картриджи, испарители», с изображениями электронных сигарет, курительных принадлежностей следующего содержания:

Указанное подтверждается актом осмотра от 03.12.2022, приложением которого является видеозапись распространения рассматриваемой рекламы.

Также в адрес Марийского УФАС России поступило обращение <...> (вх.№929-ЭП/23 от 10.02.2023) о размещении рекламы по адресу: г. Йошкар-Ола, ул.Рябинина, д.17 следующего содержания:

Марийским УФАС России возбуждено дело № 012/05/7-188/2023 по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе в отношении ИП З.

30.03.2023 в заседании Комиссии по рассмотрению дела №012/05/7-188/2023 объявлен перерыв до 31.03.2023 14 часов 00 минут.

Рассмотрев представленные в материалы дела документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе, объект рекламирования - товар, средства 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.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 2 Закона о рекламе, данный Закон не распространяется на вывески и указатели, не содержащие

сведений рекламного характера.

Указание в месте нахождения предприятия коммерческого обозначения, в том числе несовпадающего с наименованием организации, также предназначено для идентификации предприятия (например, магазина) для потребителей и не является рекламой.

В данном случае информация «Паршоп. Магазин вейп табачной продукции, вейп тамак кевыт» не носит рекламного характера, поскольку не имеется какого-либо указания на товар, или услугу, которые могут являться объектом рекламирования.

Комиссия, учитывая вышеизложенное, пришла к выводу о том, что информация «Паршоп. Магазин вейп табачной продукции, вейп тамак кевыт» не обладает всеми признаками рекламы в соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, в ней не содержится объекта рекламирования, а, следовательно, данная информация рекламой не является.

Размещенная информация: «Сетки, трубки, POD-системы, жидкости, одноразки, картриджи, испарители» привлекает интерес потребителей к деятельности торговой точки по продаже курительных принадлежностей, дает явное представление о реализации данных товаров и по своему содержанию и формату размещения направлена на привлечение внимания всех посетителей данной торговой точки, и поддержание интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой продукции.

Более того, в рекламе содержатся изображения электронных сигарет, курительных принадлежностей, жидкостей для электронных сигарет «Omega», «Taboo AIDA SALT», «Cult», «Boshki».

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

При этом отнесение информации к рекламе или иной информации осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из содержания такой информации и всех обстоятельств её размещения.

В силу пунктов а, в, г части 1 статьи 16 Закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещаются:

- распространение табака, табачных изделий среди населения бесплатно, в том числе в виде подарков;
- использование товарного знака, служащего для индивидуализации табачных изделий, на других видах товаров, не являющихся табачными изделиями, при производстве таких товаров, а также оптовая и розничная торговля товарами, которые не являются табачными изделиями, но на которых использован товарный знак, служащий для индивидуализации табачных изделий;
- использование и имитация табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле такими товарами.

Электронные испарители, электронные сигареты, вейпы, кальяны (в том числе жидкости для них) используются для совершения действий, аналогичных процессу курения, испарители в зависимости от модели могут содержать никотин и иные вещества, содержащиеся в табачных изделиях. Таким образом, вейпы, электронные испарители могут быть отнесены к категории товаров, подобных курительным принадлежностям.

В силу пункта 8 статьи 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.

Таким образом, Законом о рекламе установлен безусловный запрет на рекламу кальянов, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе несет как

рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Марийским УФАС России установлено, что деятельность в торговой точке по адресу: г. Йошкар-Ола, бульвар Чавайна, д.33 осуществляет ИП З., являющаяся как рекламодателем, так и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства.

В письменных пояснениях от 31.03.2023 вх. №2266-ЭП/23, от 31.03.2023 вх. №2271-ЭП/23 ИП З. сообщила о демонтаже рекламы «Сетки, трубки, POD-системы, жидкости, одноразки, картриджи, испарители», с изображением электронных сигарет, курительных принадлежностей по адресу: г. Йошкар-Ола, бульвар Чавайна, д.33.

В связи с прекращением распространения рассматриваемой рекламы, Комиссия не находит оснований для выдачи ИП З. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 рекламу, расположенную по адресу г. Йошкар-Ола, бульвар Чавайна, д.33 «Сетки, трубки, POD-системы, жидкости, одноразки, картриджи, испарители», с изображениями электронных сигарет, курительных принадлежностей, ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечение лица к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии