

ООО «Смоук Групп»

(бар «Smoky people»)

450077, Республика Башкортостан,

г. Уфа, ул. Ленина, 32

Заявитель:

вх. № 10206 от 03.06.2020

РЕШЕНИЕ

(по делу № ТОО02/05/7-1762/2020)

08.07.2020 года

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

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

Председатель комиссии:

<...> – заместитель руководителя – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

Члены Комиссии:

<...> – заместитель начальника отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

<...> – главный специалист-эксперт отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы;

рассмотрев обращение физического лица № б/н. (вх. № 10206 от 03.06.2020) содержащее информацию о признаках нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее по тексту УФАС по РБ) поступило обращение физического лица № б/н. (вх. № 10206 от 03.06.2020) о

признаках нарушения, по мнению заявителя, требований ФЗ «О рекламе».

В своём обращении заявитель в частности сообщает:

«...Мы, обеспокоены тем, что твориться на улице Ленина, прямо перед окнами МВД (ул. Ленина 7) г. Уфы: открытая реклама потребления табака и кальянов... здесь открыто на рекламном щите огромного плаката нарисовали ребенка-мальчика рядом с кальяном, где в кальянную взрослые мужчины зовут ребенка! Мы считаем рекламу кальянной Soloway на улице Ленина в Уфе, напротив МВД РБ нарушением норм морали и нравственности. Мимо такого щита проходят дети, которые видят мужчин в возрасте приглашающих курить кальян мальчика и показывающих жестами и поднятым пальцем, что это хорошо. Мы считаем, что на детскую психику это оказывает отрицательное влияние. Также реклама курительных принадлежностей недопустима, это развращает сознание людей и прививает вредные привычки. Такие вывески являются нарушением закона о рекламе. Кальяны в Башкирии под запретом для детей!... Просим запретить открытую демонстрацию курения кальянов вышеназванных заведениях и убрать неправомерной рекламный щит кальянной Soloway на улице Ленина и рекламу кальяна, которые содержат информацию следующего содержания: визуальное - графическое и текстовое содержание: изображение мужчин рядом с кальяном, приглашающих мальчика в кальянную Soloway с призывом к курению кальяна...».

В рамках рассмотрения обращения специалистами Башкортостанского УФАС России 03.06.2020 года был осуществлен выезд по адресу (акт фиксации от 03.06.2020), указанному заявителем, в результате которого на витрине заведения «Smoky people» по адресу: г. Уфа, ул. Ленина 32 зафиксировано изображение, описанное в обращении заявителя.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания потребителей к

средству индивидуализации юридического лица «Smoky people» и «SoloWay», и осуществляемой им деятельности.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Данная реклама имеет признаки нарушения:

- пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» в части того, что:

- не допускается реклама: табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Исходя из объекта рекламирования, и места расположения в непосредственной близости от места коммерческой деятельности хозяйствующего субъекта, установлено, что возможным рекламодателем и рекламораспространителем может выступать бар «Smoky people» (аналогичное средство индивидуализации «Smoke people» также используется на сайте <http://smokypeople.ru>).

18.06.2020 года УФАС по РБ вынесено определение о возбуждении дела № ТО002/05/7-1762/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 08.07.2020 года.

06.07.2020 года от ООО «Смоук Групп» (бар «Smoky people»)

посредством электронной почты поступили копии учредительных документов и копия договора аренды нежилого помещения № б/н. от 01.06.2018 года (вх. № 12367 от 06.07.2020).

08.07.2020 года от ООО «Смоук Групп» (бар «Smoky people») посредством электронной почты поступили письменные пояснения по делу и ходатайство о рассмотрении дела назначенного на 08.07.2020 года без участия представителя Общества (вх. № 12618 от 08.07.2020).

08.07.2020 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе установлено, что верное наименование рекламодателя, рекламодателя - ООО «Смоук Групп». Ранее поступившее ходатайство ООО «Смоук Групп» (вх. № 12618 от 08.07.2020) о рассмотрении дела без участия представителя, удовлетворено.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что реклама

расположенная на витрине заведения «Smoky people» по адресу: г. Уфа, ул. Ленина 32 (дата фиксации – 03.06.2020), нарушает пункт 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

Согласно пункту 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», не допускается реклама: табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Согласно разъяснению, содержащемуся в пункте 16 Информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 N 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Данное реклама содержит графическое изображение кальяна. Изображение имеет достаточно четкий характер, который позволяет идентифицировать изображаемый предмет в качестве кальяна.

ООО «Смоук Групп» были представлены письменные пояснения по

факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела в которых Общество сообщает следующее: «...ООО Смоук групп» владеет и пользуется нежилым помещением, расположенным по адресу: РБ, г. Уфа, ул. Ленина, 32 на основании договора аренды нежилого помещения № б/н от 01 июня 2018 года. 02.06.2020 года работником ООО «Смоу групп» на фасад помещения было нанесено изображение путем росписи в технике «граффити». В связи с тем, что изображение противоречит существующему фирменному стилю ООО «Смоу групп», содержит запрещенные к распространению элементы, администрацией ООО Смоук групп» осуществлены мероприятия по приведению фасада в надлежащее состояние... Все изображения с фасада нежилого помещения удалены...».

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 статьи 7 указанного Закона несет рекламодатель и рекламодателем и рекламодателем.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем - лицом, осуществляющим распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В рассматриваемом случае, ООО Смоук Групп» выступило рекламодателем и рекламодателем – лицом, определившим содержание рекламы и осуществившем её распространение.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего

распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Согласно пункту 47 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Смоук Групп» не выдавать, так как на заседание Комиссии были представлены доказательства (фотография) устранения правонарушения (вх. № 12618 от 08.07.2020).

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 08.07.2020 года.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 рекламу

расположенную на витрине заведения «Smoky people» по адресу: г. Уфа, ул. Ленина 32 (дата фиксации – 03.06.2020) ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. В соответствии с пунктом 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в связи с тем, что на момент вынесения решения были представлены

доказательства устранения правонарушения, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе - не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Башкортостанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Смоук Групп» и должностного лица ООО «Смоук Групп».

Решение изготовлено в полном объеме 13.07.2020 года.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>