

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 04-6/2-20-2016

Резолютивная часть решения объявлена 19 декабря 2016 года
г. Тверь

Решение изготовлено в полном объеме 30 декабря 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Комиссия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

- Манюгина Е.И., начальник отдела контроля органов власти,

- Федина А.Э., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 04-6/2-20-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения рекламы курительных принадлежностей перед входом в кафе «Palmyra» с нарушением законодательства о рекламе,

в присутствии <***> и представителя ООО «МАШАВИ» <***> (доверенность от 01.09.2016),

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено в отношении ООО «МАШАВИ» по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту размещения на выносном рекламном штендере, установленном по адресу: г. Тверь, ул. Вольного Новгорода, д. 16, перед входом в кафе «Palmyra» следующего содержания:

«Palmyra КАЛЬЯН В ПОДАРОК*

*при сумме счета от 1000 руб.» с изображением курительных кальянов.

Факт распространения вышеназванной рекламы зафиксирован актом Тверского УФАС России от 04.10.2016 и подтверждается приложенными фотографиями.

В результате проведенной проверки установлено, что на улице Вольного Новгорода в доме 16 расположено кафе «Palmyra».

Торговую деятельность в кафе «Palmyra», расположенном по адресу: 170100, г. Тверь, ул. Вольного Новгорода, д. 16, осуществляет ООО «МАШАВИ» (ОГРН – 1166952061990, ИНН – 6950193312).

Пункт 1 статьи 3 Закона о рекламе определяет рекламу как информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе объектом рекламирования является 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. При этом в силу пункта 3 статьи 3 Закона о рекламе под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Размещенный перед входом в кафе «Palmyra» штендер направлен на привлечение внимания к услугам кафе, то есть является рекламой.

Пунктом 8 статьи 7 Закона о рекламе предусмотрено, что не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Информация на рекламном штендере с изображением кальяна в сочетании со словами «КАЛЬЯН В ПОДАРОК* при сумме счета от 1000 руб.» адресована потенциальным потребителям услуг кафе и стимулирует использование одного из видов предоставляемых кафе услуг – услуги с использованием курительной принадлежности кальяна с обещанием подарка в этом случае, то есть является рекламой кальянов.

Согласно разъяснению, содержащемуся в пункте 15 Информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», для поддержания интереса к товару не обязателен показ самого товара, а достаточно изображения различительных элементов, которые использовались при рекламе этого товара.

ООО «МАШАВИ» сообщило (письмо от 07.11.2016 № б/н), что вышеуказанный рекламный штендер был изготовлен в соответствии с Договором изготовления рекламно-информационных материалов от 11.07.2016, заключенным между ООО «МАШАВИ» и <***> (далее – Договор).

Согласно пункту 1.4 Договора оригинал-макет рекламного штендера изготавливал Исполнитель (<***>) на основании Технического задания Заказчика (ООО «МАШАВИ»).

Согласно пункту 1.5 Договора разработанный оригинал-макет согласован с Заказчиком. В случае изготовления штендера без предварительного согласования с Заказчиком, Заказчик вправе отказаться от приемки работ в одностороннем порядке.

Согласно представленному ООО «МАШАВИ» Техническому заданию, стороны согласовали изготовление рекламного штендера, на котором размещалась «акция

по кальянам».

В соответствии с пунктом 3.1 Договора документом, подтверждающим факт выполнения работ, является Акт приема-передачи к договору изготовления рекламно-информационных материалов. В подтверждение выполнения работ 15.07.2016 ООО «МАШАВИ» и <***>, подписали Акт приема-передачи к договору изготовления рекламно-информационных материалов, согласно которому <***> передал, а ООО «МАШАВИ» приняло рекламный щтендер с нанесением на него рекламных материалов в соответствии с техническим заданием к Договору. Акт подтверждает фактическую передачу продукции <***> ООО «МАШАВИ».

ООО «МАШАВИ» также представило Акт согласования оригинала дизайн-макета рекламы, подписанный директором ООО «МАШАВИ» <***> и <***> и расписку <***>, который является Приложением № 1 к Договору.

Факт подписания Договора, Акта приема-передачи к договору изготовления рекламно-информационных материалов и Акта согласования оригинала дизайн-макета свидетельствует о том, что именно ООО «МАШАВИ» определило содержание рекламы кальянов, запрещенной в силу требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7 Закона о рекламе, несет рекламодатель, которым является ООО «МАШАВИ».

Таким образом, действия ООО «МАШАВИ», выразившиеся в размещении рекламы курительной принадлежности (кальяна) перед входом в кафе «Palmyra», совершены с нарушением пункта 7 статьи 8 Закона о рекламе.

В связи с тем, что рекламный щтендер демонтирован, отсутствуют основания для выдачи ООО «МАШАВИ» предписания об устранении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 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, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу курительных принадлежностей – кальянов, размещенную перед входом в кафе «Palmyra», поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»; признать действия ООО «МАШАВИ», разместившей рекламу курительных принадлежностей перед входом в кафе «Palmyra» нарушающими требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе ООО «МАШАВИ» в связи с добровольным устранением нарушения не выдавать.

3. Передать материалы дела № 04-6/2-20-2016 уполномоченному должностному лицу Тверского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, А.Э. Федина