

РЕШЕНИЕ

«10» мая 2018г.

г. Кемерово

Комиссия Кемеровского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя председателя Комиссии: <...> -

заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: <...> -

<...> - начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

специалиста-эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

рассмотрев дело № 26/Р-2018, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...> (ИНН 540133737392, ОГРНИП 316547600093444, дата присвоения ОГРНИП 06.04.2016, адрес: <...>, г. <...>, <...>, д. <...>, кв. <...>, далее – ИП <...>.) о распространении рекламы, содержащей признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), в присутствии представителя ИП <...>. - <...> (доверенность от 03.05.2018 № <...>),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления Роскомнадзора по Кемеровской области (вх. 05.02.2018 № 635) о рассмотрении заявления физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

Из обращения физического лица следует, что в информационно - коммуникационной сети «Интернет» на сайте <http://www.ecigtalk.ru/> размещена реклама электронных сигарет.

Кемеровским УФАС России были составлены акты осмотра сайтов <http://www.ecigtalk.ru/> (акт осмотра сайта от 07.02.2018), <https://папироска.рф/> в информационно - коммуникационной сети «Интернет».

На сайте <http://www.ecigtalk.ru/> (Клуб любителей электронных сигарет) в информационно - коммуникационной сети «Интернет» размещена следующая информация: «Папироска. РФ скидки 20% на все! По 11.02 Санкт - Перербург, м. Озерки, пр. Энгельса 115, к 1». При нажатии на данный баннер происходит переход

на сайт <https://папироска.рф/>, размещенный в информационно - коммуникационной сети «Интернет».

На сайте <https://папироска.рф/> в информационно - коммуникационной сети «Интернет» размещена информация об ассортименте интернет - магазина электронных сигарет «Папироска. РФ».

04.04.2018 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 26/Р-2018 в отношении ИП <...>. Данное определение было направлено в адрес ИП <...>. заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

10.05.2018 в адрес Кемеровского УФАС России (вх. от 10.05.2018 б/н) поступили письменные пояснения ИП <...>., из которых следует, что между ИП <...> и Обществом с ограниченной ответственностью «Оптима-трейд» (далее – ООО «Оптима-трейд») заключен договор от 04.05.2016 № <...>.

Согласно пункту 1.1. договора от 04.05.2016 № <...> ИП <...> обязуется оказать ООО «Оптима-трейд» рекламные услуги, а ООО «Оптима-трейд» обязуется принять и оплатить услуги ИП <...>, согласно условиям настоящего договора и дополнительных соглашений к нему.

ИП <...> считает, что информация в виде статичного баннера, расположенного в верхнем левом углу сайта <http://www.ecigtalk.ru/> не может быть признана рекламой. Данная информация не направлена на привлечения внимания к конкретному товару и его выделению среди однородных товаров. Данная информация направлена на информирование потребителя о скидочной акции продавца (в размере 20%) на весь его неопределенный ассортимент.

10.05.2018 состоялось рассмотрение дела № 26/Р-2018 в присутствии представителя ИП <...> - <...> (доверенность от 03.05.2018 № <...>), который поддержал письменные пояснения, представленные ранее, а также пояснил, что в настоящее время данный баннер не размещается на сайте <http://www.ecigtalk.ru/> в информационно - коммуникационной сети «Интернет».

Рассмотрев материалы дела, заслушав представителя ИП <...>, Комиссия Кемеровского УФАС России установила:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления Роскомнадзора по Кемеровской области (вх. 05.02.2018 № 635) о рассмотрении заявления физического лица о наличии признаков нарушения ФЗ «О рекламе».

Из обращения физического лица следует, что в информационно - коммуникационной сети «Интернет» на сайте <http://www.ecigtalk.ru/> размещена реклама электронных сигарет.

Кемеровским УФАС России были составлены акты осмотра сайтов <http://www.ecigtalk.ru/>, <https://папироска.рф/> в информационно - коммуникационной сети «Интернет».

На сайте <http://www.ecigtalk.ru/> в информационно - коммуникационной сети «Интернет» размещена следующая информация: «Папироска. РФ скидки 20% на все! По 11.02 Санкт - Петербург, м. Озерки, пр. Энгельса 115, к 1». При нажатии на данный баннер происходит переход на сайт <https://папироска.рф/>, размещенный в информационно - коммуникационной сети «Интернет».

На сайте <https://папироска.рф/> в информационно - коммуникационной сети «Интернет» размещена информация об ассортименте интернет - магазина электронных сигарет «Папироска. РФ».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - это 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.

По мнению ФАС России, не является рекламой информация о производимых или реализуемых товарах, размещенная на сайте производителя или продавца данных товаров или на страницах в социальных сетях производителя или продавца данных товаров, если указанные сведения предназначены для информирования посетителей сайта или страницы в социальной сети о реализуемых товарах, ассортименте, правилах пользования, также не является рекламой информация о хозяйственной деятельности компании, акциях и мероприятиях, проводимых данной компанией и т.п. В том числе не является рекламой информация о скидках или проводимых акциях, размещенная на сайтах, на которых аккумулируются и предлагаются различные купоны или билеты, позволяющие приобрести товар со скидкой. Следовательно, на такую информацию положения Федерального закона «О рекламе» не распространяются.

Однако в отдельных случаях, когда размещаемая на сайте информация направлена не столько на информирование потребителя об ассортименте товаров или деятельности компании, сколько на привлечение внимания к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров (например, всплывающий баннер), такая информация может быть признана рекламой.

Информация, размещенная на сайте <http://www.ecigtalk.ru/> (Клуб любителей электронных сигарет) в информационно - коммуникационной сети «Интернет» является рекламой, которая размещена в виде баннера (который выделяется на общем фоне), о деятельности интернет - магазина «Папироска. РФ», а также о скидке 20% на ассортимент интернет - магазина электронных сигарет «Папироска.РФ», данная информация направлена на привлечение внимания (формирования или поддержания интереса) к деятельности интернет - магазина электронных сигарет «Папироска. РФ» и продвижения его на рынке.

Из информации, представленной Обществом с ограниченной ответственностью «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (вх. от 22.03.2018 № 1723) следует, что администратором доменного имени <http://www.ecigtalk.ru/> является <...>.

Из ответа <...> (вх. от 06.03.2018 № 1107э) следует, что между ИП <...> и ООО

«Оптима-трейд» заключен договор от 04.05.2016 № <...>.

Согласно пункту 1.1. договора от 04.05.2016 № <...> ИП <...> обязуется оказать ООО «Оптима-трейд» рекламные услуги, а ООО «Оптима-трейд» обязуется принять и оплатить услуги ИП <...>, согласно условиям настоящего договора и дополнительных соглашений к нему.

Согласно выписке ЕГРЮЛ от 02.04.2018 основным видом деятельности ООО «Оптима-трейд» является торговля розничная, осуществляемая непосредственно при помощи информационно-коммуникационной сети «Интернет».

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.

По мнению специалистов ФАС России, электронные сигареты, а также компоненты таких электронных сигарет, можно отнести к курительным принадлежностям. Следовательно, реклама указанных товаров ФЗ «О рекламе» не допускается.

При этом в соответствии с частью 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные данным Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого данным Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Таким образом, реклама изготовителей и продавцов электронных сигарет, а также компонентов электронных сигарет, ФЗ «О рекламе» запрещена, за исключением случая, если из рекламы явно следует, что объектом рекламирования в рекламе выступает иная деятельность организации, не связанная с изготовлением или реализацией электронных сигарет или компонентов таких электронных сигарет.

Поскольку интернет - магазин электронных сигарет «Папироска. РФ» являются организацией, в которой осуществляется реализация курительных принадлежностей, то реклама такой организации в силу части 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» подпадает под запрет, установленный пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В нарушение данной правовой нормы на сайте <http://www.ecigtalk.ru/> (Клуб любителей электронных сигарет) в информационно - коммуникационной сети «Интернет» размещена реклама интернет - магазина электронных сигарет «Папироска. РФ», которая в соответствии с ФЗ «О рекламе» не допускается.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», несёт рекламодатель.

В данном случае рекламодателем является ИП <...> (ИНН 540133737392, ОГРНИП 316547600093444, дата присвоения ОГРНИП 06.04.2016, адрес: <...>, г. <...>, <...>, д. <...>, кв. <...>).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам 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, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу Индивидуального предпринимателя <...> (ИНН 540133737392, ОГРНИП 316547600093444, дата присвоения ОГРНИП 06.04.2016, адрес: <...>, г. <...>, <...>, д. <...>, кв. <...>), распространенную на сайте <http://www.ecigtalk.ru/> в информационно - коммуникационной сети «Интернет», поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Не выдавать Индивидуальному предпринимателю <...> предписание в связи с добровольным устранением нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 16 мая 2018 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения.

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

<...>

<...>

