

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 012/05/7-556/2023 о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе

«24» июля 2023 года г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения объявлена: «18» июля 2023 года

Полный текст решения изготовлен: «24» июля 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 <...>;

член Комиссии – ведущий специалист- эксперт <...>,

член Комиссии –специалист- эксперт <...>,

рассмотрев дело № 012/05/7-556/2023, возбужденное в отношении ИП А. по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон о рекламе), выразившегося в распространении рекламы магазина «DARKSIDE SHOP» «Кальяны, табак для кальяна, уголь, аксессуары, жидкости для вейпа, электронки, POD-системы», информации по QR-коду, а также таблички слева на торце крыльца со словами «ВЕЙП, Кальян», расположенной на фасаде здания при входе в магазин по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский р-н, п. Медведево, ул. С. Жилина, д.3, в присутствии ИП А. (участие посредством видео-конференц связи),

УСТАНОВИЛА:

Дело о нарушении законодательства о рекламе возбуждено в отношении ИП А. (ОГРНИП: <...>, ИНН: <...>) по факту распространения рекламы магазина «DARKSIDE SHOP» по адресу Республика Марий Эл, Медведевский р-н, п. Медведево, ул. С. Жилина, д.3, следующего

содержания:

Кроме того, при переходе по QR-коду отражается следующая информация из телеграмм канала @HOOKAMEDIA:

Основанием для возбуждения дела явился осмотр 19.06.2023 рекламы сотрудниками Марийского УФАС России.

Определением от 26.06.2023 возбуждено дело № 012/05/7-556/2023 по признакам нарушения части 11 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе в отношении ИП А.

На заседании Комиссии ИП А. поддержал письменные пояснения (вх. № 5062-ЭП/23 от 13.07.2023), признал нарушение законодательства о рекламе и уточнил, что данная реклама размещена в мае 2023 года. Также, предпринимателем представлен договор аренды помещения по адресу Республика Марий Эл, Медведевский р-н, п. Медведево, ул. С. Жилина, д.3.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав материалы дела, устные и письменные пояснения, пришла к выводу о нарушении законодательства о рекламе при размещении рассматриваемой рекламы.

В соответствии со статьей 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.

Рассматриваемая информация является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Размещенная текстовая информации: «Кальяны, табак для кальяна, уголь, аксессуары, жидкости для вейпа, электронки, POD-системы»,

информация по QR-коду, а также табличка слева на торце крыльца со словами «ВЕЙП, Кальян» привлекает интерес потребителей к деятельности торговой точки по продаже курительных принадлежностей и аксессуаров к ним, дает явное представление о реализации данных товаров и по своему содержанию и формату размещения направлена на привлечение внимания всех потребителей, и поддержание интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции.

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.

Согласно части 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства.

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.

Таким образом, Российское законодательство не допускает распространение рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе, кальянов, любым способом.

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.

Из анализа текста рассматриваемой рекламы и общего оформления рекламы следует, что магазин «DARKSIDE SHOP» осуществляет реализацию курительных принадлежностей (кальяны, табак для кальяна, уголь, аксессуары, жидкости для вейпа, электронки, POD-системы).

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.

Таким образом рассматриваемая информация является рекламой курительных принадлежностей, никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама нарушает требования части 11 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

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 пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Марийским УФАС России установлено, что деятельность в магазине «DARKSIDE SHOP», расположенном по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский р-н, п. Медведево, ул. С. Жилина, д.3, пом. 71, осуществляет ИП А., являющийся как рекламодателем, так и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы. Указанное также не оспаривалось предпринимателем.

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный

орган вправе выдавать рекламодаателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Исходя из того, что на момент рассмотрения дела рассматриваемая реклама была демонтирована, о чем были представлены документальные доказательства, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу, что распространение ненадлежащей рекламы прекращено. Таким образом, основания для выдачи предписания отсутствуют.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу «Кальяны, табак для кальяна, уголь, аксессуары, жидкости для вейпа, электронки, POD-системы», рекламу по QR-коду, а также табличку слева на торце крыльца со словами «ВЕЙП, Кальян», расположенную на фасаде здания при входе в магазин по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский р-н, п. Медведево, ул. С. Жилина, д.3, поскольку она не соответствует требованиям части 11 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Марийского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.3.1 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

Члены Комиссии

2023-4569