

резольтивная часть оглашена 28 марта 2016 года

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 06 апреля 2016 года

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

Заместитель председателя Комиссии: <...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № ТГ04-03/2016-31Р, возбужденное в отношении ИП <...> и ИП <...> по факту распространения в г. Ижевске рекламы табачной продукции,

в присутствии:

- представителя Межрегиональной общественной организации «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» - <...>, доверенность от 01.06.2015 № 13;

- представителя ИП <...> – <...>, доверенность от 25.03.2014 № 18АБ0384719,

- в отсутствии ИП <...>, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое отправление № 42600996104001 от 15.03.2016 года),

УСТАНОВИЛА:

В Удмуртское УФАС России поступило заявление Межрегиональной общественной организации «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» (от 25.06.2015 вх. № 5047), согласно которому в указанную организацию обратился гражданин <...> с пояснениями о распространении 15.05.2015 года по адресу: г. Ижевск, ул. Холмогорова, 70а, и 18.05.2015 года по адресу: г. Ижевск, ул. Азина, 150, следующей информации: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью».

По мнению заявителя, данная реклама противоречит требованиям действующего законодательства о запрете рекламы сигарет, табака и табачных изделий.

По результатам рассмотрения заявления и представленных документов Удмуртским УФАС России 01.07.2015 года (исх. № ТГ0117-04/5003) принято решение об отказе в возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в виду того, что вышеуказанная информация содержит сведения о группах товаров, реализуемых в указанном торговом объекте – «СИГАРЫ, СИГАРЕТЫ, СИГАРИЛЛЫ, ТАБАКИ», что непосредственно относится к информации о деятельности продавца данных товаров и не может

быть квалифицировано в качестве рекламы.

Не согласившись с указанным решением антимонопольного органа, Межрегиональная общественная организация «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» (далее – МОО «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства») обратилась в Арбитражный суд Удмуртской Республики с заявлением о признании незаконным решения Удмуртского УФАС России, выраженного в письме от 01.07.2015 № ТГ0117-04/5003.

Решением Арбитражного суда Удмуртской Республики от 11.11.2015 года по делу № А71-8700/2015 в заявленные требования были удовлетворены в полном объеме.

Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 17.02.2016 года по делу № А71-8700/2015 решение Арбитражного суда Удмуртской Республики от 11.11.2015 года по делу № А71-8700/2015 было признано законным и обоснованным.

Удмуртское УФАС России было обязано устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя.

Во исполнение решения Арбитражного суда Удмуртской Республики от 11.11.2015 года по делу № А71-8700/2015, определением от 03.03.2016 года было возбуждено дело № ТГ04-03/2016-31Р в отношении ИП <...> и ИП <...> по признакам нарушения пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

16.03.2016 года ИП <...> представил письменное пояснение от 16.03.2016 исх. № 4, согласно которому данное лицо не осуществляло предпринимательскую деятельность по адресам: г. Ижевск, ул. Холмогорова, 70а, г. Ижевск, ул. Азина, 150.

22.03.2016 года ИП <...> представил письменное пояснение (вх. № 2169), копию договора субаренды нежилого помещения от 01.06.2014 № 08/14, копию счета от 17.11.2014 № 288, копию макета рекламы, распечатку переписки посредством электронной почты, фотографию рекламы.

Согласно письменному пояснению, ИП <...> осуществлял предпринимательскую деятельность по адресу: г. Ижевск, ул. Азина, 150, до 30.09.2015 года. Макет рассматриваемой рекламы согласовывался сотрудником ИП <...>.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 28.03.2016 года представитель МОО «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» заявил ходатайство о приобщении к материалам дела № ТГ04-03/2016-31Р письменного пояснения организации.

Комиссия Удмуртского УФАС России, совещаясь на месте, принимает решение об удовлетворении данного ходатайства.

Также представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в заявлении МОО «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» от 25.06.2015 вх. № 5047.

Представитель ИП <...> поддержала доводы, изложенные в письменном пояснении (от 22.03.2016 вх. № 2169).

Выслушав доводы представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела № ТГ04-03/2016-31Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

18.05.2015 года по адресу: г. Ижевск, ул. Азина, 150, распространялась следующая информация: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью».

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

В силу пункта 5) части 2 статьи 2 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» требования данного закона не распространяются на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера

Информацией, обязательной к размещению в силу закона или размещенной в силу обычая делового оборота с учетом буквального толкования положений статьи 495 Гражданского кодекса Российской Федерации и Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» является необходимая и достоверная информация о товаре, предлагаемом к продаже, указание фирменного наименования организации, места ее нахождения и режима ее работы.

Из анализа текста и графического содержания спорной конструкции установлено, что на данной конструкции товар (сигареты, табак, сигары) является объектом рекламирования. Рассматриваемая конструкция имеет разнообразное цветовое исполнение (с использованием зеленого, черного, белого, красного, салатного цветов), в нижней части изображены 3 знака в виде квадрата с содержанием внутри них символов, на левом знаке изображен символ дымящейся сигареты, на центральном знаке изображен символ сигары, на правом знаке изображен символ курительной принадлежности – курительной трубки. В левом нижнем углу расположена надпись в форме круга с текстом черного цвета «18+» на белом фоне, огражденном кругом красного цвета. Данный графический знак имеет яркое оформление, побудительно воздействует на потребителя, в том числе, создает интерес к табачной продукции несовершеннолетних лиц.

В нижней части спорной конструкции расположена надпись белого цвета на черном фоне с текстом: «Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью». Надпись «СИГАРЕТЫ» выполнена увеличенным шрифтом по

сравнению с надписями «сигары, сигариллы, табак», что свидетельствует о том, что продавец акцентирует внимание потребителя именно на сигаретах, а сигары, сигариллы и табак являются сопутствующими товарами.

Данная конструкции по своему содержанию призвана продвинуть на рынке определенный товар - сигареты, табак, сигары, сигариллы (конкретные виды табачных изделий), привлечь потребителя к возможности приобретения вышеуказанных товаров.

Таким образом, информация: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью», распространяемая в виде настенного панно по адресу: г. Ижевск, ул. Азина, 150, является рекламой.

Пунктом 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» установлен запрет на рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Следовательно, распространение рекламы: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью» 18.05.2015 года по адресу: г. Ижевск, ул. Азина, 150, является нарушением требования пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 6-9, настоящего Федерального закона.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 7-9 настоящего Федерального закона.

Между ООО «КЕТЕР» (Субарендодатель) и ИП <...> (Субарендатор) заключен договор субаренды нежилого помещения от 01.06.2014 № 08/14, согласно которому предприниматель принимает в субаренду часть нежилого помещения общей площадью 10 кв. м, расположенное по адресу: г. Ижевск, ул. Азина, 150.

Согласно дополнительным соглашениям № 1 от 31.12.2014 года и № 2 от 30.06.2015 года срок субаренды указного нежилого помещения был продлен по 30.09.2015 года.

Посредством электронного письма от 26.11.2014 года ООО «РПФ МАКРОС» направило макет рассматриваемой рекламы в адрес редакции Ростислава Красильникова, являющегося сотрудником ИП <...>.

17.11.2014 года ООО «РПФ МАКРОС» ИП <...> выставлен счет на оплату двух вывесок размером 1300*950 мм и 1500*1200 мм.

Следовательно, ИП <...> является рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Таким образом, действия рекламодателя и рекламораспространителя ИП <...> по

определению объекта рекламирования и распространению 18.05.2015 года рассматриваемой информации посредством настенного панно по адресу: г. Ижевск, ул. Азина, 150, нарушают требования пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Поскольку, в Удмуртское УФАС России не были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании пункта 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, производство по делу может быть прекращено, в случае не подтверждения в ходе рассмотрения дела наличия фактов нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая, что в ходе рассмотрения дела в действиях ИП <...> факт нарушения требований пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении рассматриваемой информации посредством настенного панно по адресу: г. Ижевск, ул. Азина, 150, не подтвердился, производство в отношении ИП <...> в данной части подлежит прекращению.

Вместе с тем, в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения обстоятельств распространения рекламы: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает, курение вредит вашему здоровью» 15.05.2015 года по адресу: г. Ижевск, ул. Холмогорова, 70А, Комиссия Удмуртского УФАС России считает целесообразным выделить в отдельное производство дело по признакам нарушения требований пункта 8) статьи 7 Федерального закона «О рекламе» в отношении ИП <...> и ИП <...> по факту распространения указанной рекламы.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 33, 37 - 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктами 3.58, 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого Приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламную информацию следующего содержания: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью»,

распространенную 18.05.2015 года в виде настенного панно по адресу г. Ижевск, ул. Азина, 150,

ненадлежащей, нарушающей требования пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать индивидуального предпринимателя <...> рекламодателем и рекламораспространителем, нарушившим требования пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела № ТГ04-03/2016-31Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении в отношении индивидуального предпринимателя <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

5. Выделить в отдельное производство дело № ТГ04-03/2016-54Р по факту распространения 15.05.2015 года по адресу: г. Ижевск, ул. Холмогорова, 70а, следующей информации: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью».

6. Производство по делу № ТГ04-03/2016-31Р, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> по факту распространения рекламы: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью» 15.05.2015 года в виде настенного панно по адресу г. Ижевск, ул. Азина, 150, с признаками нарушения требований пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», прекратить, в связи с неподтверждением в действиях данного лица нарушения требований указанной нормы Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Решение и предписание могут быть обжалованы в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьёй 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

-