

Решение по делу № 042/05/7-125/2024

Индивидуальному предпринимателю

<...>

650065, Кемеровская область - Кузбасс, г.Кемерово, пр.Ленина, <...>

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/7-125/2024

«22» апреля 2024г. г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Заместителя

председателя <...> заместителя руководителя управления;  
Комиссии: -

Членов <...> ведущего специалиста-эксперта отдела рекламы и  
Комиссии: - недобросовестной конкуренции

<...> старшего специалиста 1 разряда отдела рекламы и  
- недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 042/05/7-125/2024, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>, дата рождения: <...>, место рождения: Кемеровская область, г.Кемерово, паспорт <...> выдан <...> ГУ МВД России по Кемеровской области, адрес регистрации: 650065, Кемеровская область - Кузбасс, г.Кемерово, пр.Ленина, <...>, ОГРНИП: 320420500087698, дата присвоения ОГРНИП: 30.12.2020, ИНН 420541469900) по признакам нарушения требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Федерального закона от

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступили материалы от Управления городского развития Администрации г.Кемерово (исх. от 28.12.2023 № 06-01-09/6748, вх. от 09.01.2024 № 25/24, далее - Заявитель) о наличии признаков ФЗ «О рекламе» при размещении проекционного оборудования, предназначенного для проекции рекламы на торцевом фасаде здания, а также над входом в помещение магазина товаров для курения «Smoking Shop» с изображением мужчины, выпускающего клубы дыма, а также изображений в виде светодиодных картинок с рукой, держащей VAPE, кальяна, дымящейся сигареты, вейпа по адресу: г.Кемерово, пр. Ленина, д. 39.

В качестве доказательства, свидетельствующего о наличии признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Заявителем представлены фотографии спорной рекламы от 25.12.2023, расположенной в витринном пространстве и за остеклением входной группы, где размещены пиктограммы из гибкого неона с изображением кальяна, сигареты, вейпа, бутылки (с надписью «Beer»), чашки с кофе и указанием цены (90 р.), с изображением мужчины, выпускающего клубы дыма.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Размещенные у входа в магазин изображения в виде светодиодных картинок с рукой, держащей VAPE, кальяна, дымящейся сигареты, вейпа, а также проекционное оборудование с изображением мужчины, выпускающего клубы дыма в совокупности указывает на демонстрацию процесса курения, привлекает интерес потребителей к деятельности торговой точки по продаже кальяна, электронных сигарет, что дает явное представление о реализации данных товаров и по своему содержанию, и формату размещения направлена на привлечение внимания всех посетителей данной торговой точки и поддержание интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции. Также изображение мужчины, выпускающего клубы дыма проецируется на торцевой фасад здания по адресу: г.Кемерово, пр.Ленина, дом 41 на уровне 3-5 этажей и на тротуаре перед входом в помещение магазина «Smoking Shop».

Данная информация является рекламой, поскольку соответствует признакам рекламы: имеет направленность на привлечение внимания к продукции магазина, который осуществляет предпринимательскую деятельность на одной из главных городских улиц, на которой большой трафик прохожих, в том числе школьников, способствуют тому, что ознакомиться с размещенной рекламой могут не только посетители магазина, но и прохожие, в том числе несовершеннолетние.

Из разъяснений Президиума 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.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 2 Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» устройства для потребления никотинсодержащей продукции -электронные или иные приборы, которые используются для получения никотинсодержащего аэрозоля, пара, вдыхаемых потребителем, в том числе электронные системы доставки никотина и устройства для нагревания табака (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации).

В силу пункта 8 статьи 7 ФЗ «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.

Согласно пункту 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции, в том числе с использованием устройств для потребления никотинсодержащей продукции, и потребления алкогольной продукции в рекламе не допускаются.

Таким образом, реклама, размещаемая в витринном пространстве и за остеклением входной группы магазина «Smoking Shop» с изображениями в виде светодиодных картинок с рукой, держащей VAPE, кальяна, дымящейся сигареты, вейпа, а также с изображением мужчины, выпускающего клубы дыма демонстрирует процесс курения табака или потребления никотинсодержащей продукции с использованием устройств для потребления никотиосодержащей продукции, что противоречит требованиям пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требования пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Согласно сведениям представленным Управлением городского развития Администрации г.Кемерово, эксплуатирует указанные баннеры и осуществляет предпринимательскую деятельность в магазине «SmokingShop» по адресу: г. Кемерово, пр. Ленина, д. 39 индивидуальный предприниматель <...> (дата рождения: <...>, место рождения: Кемеровская область, г.Кемерово, паспорт <...> выдан <...> ГУ МВД России по Кемеровской области, адрес регистрации: <...>, Кемеровская область - Кузбасс, г.Кемерово, пр.Ленина, <...>, ОГРНИП: 320420500087698, дата присвоения ОГРНИП: 30.12.2020, ИНН: 420541469900).

В данном случае рекламодателем и рекламораспространителем является ИП <...>.

01.02.2024 определением о возбуждении дела по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/7-125/2024 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 05.03.2024 на 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена по адресу регистрации ИП <...> заказным письмом (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

05.03.2024 состоялось заседание Комиссии Кемеровского УФАС России в отсутствие ИП <...>, рассмотрев материалы дела № 042/05/7-125/2024, Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения данного дела в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, а также для получения дополнительных доказательств по делу.

05.03.2024 определением об отложении рассмотрения дела № 042/05/7-125/2024 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела на 22.04.2024 на 11 часов 30 минут. Копии данного определения были направлены в адрес ИП <...> заказным письмом (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат отправителю из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела).

22.04.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/05/7-125/2024 в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

Размещенные у входа в магазин изображения в виде светодиодных картинок с рукой, держащей VAPЕ, кальяна, дымящейся сигареты, вейпа, а также проекционное оборудование с изображением мужчины, выпускающего клубы дыма в совокупности указывает на демонстрацию процесса курения, привлекает интерес потребителей к деятельности торговой точки по продаже кальяна, электронных сигарет, что дает явное представление о реализации данных товаров и по своему содержанию, и формату размещения направлена на привлечение внимания всех посетителей данной торговой точки и поддержание интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции. Также изображение мужчины, выпускающего клубы дыма проецируется на торцевой фасад здания по адресу: г.Кемерово, пр.Ленина, дом 41 на уровне 3-5 этажей и на тротуаре перед входом в помещение магазина «Smoking Shop».

Данная информация является рекламой, поскольку соответствует признакам рекламы: имеет направленность на привлечение внимания к продукции магазина, который осуществляет предпринимательскую деятельность на одной из главных городских улиц, на которой большой трафик прохожих, в том числе школьников, способствуют тому, что ознакомиться с размещенной рекламой могут не только посетители магазина, но и прохожие, в том числе несовершеннолетние.

Из разъяснений Президиума 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.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 2 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» устройства для потребления никотинсодержащей продукции - электронные или иные приборы, которые используются для получения никотинсодержащего аэрозоля, пара, вдыхаемых потребителем, в том числе электронные системы доставки никотина и устройства для нагревания табака (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации).

Частью 1 статьи 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» установлен запрет рекламы и стимулирования продажи табака, спонсорство табака, в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия.

Согласно Федеральному закону от 24.02.2008 № 51-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к рамочной Конвенции ВОЗ по борьбе против табака» Российская Федерация присоединилась к Рамочной конвенции ВОЗ по борьбе против табака от 21.05.2003, в которой определено, что под стимулированием продажи табака, табачной продукции или табачных изделий и (или) потребление табака подразумевается любой вид передачи коммерческой информации, рекомендации или действие с целью, результатом или вероятным результатом которых является стимулирование продажи табачного изделия или употребления табака, прямо или косвенно.

В силу пункта 8 статьи 7 ФЗ «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.

Согласно пункту 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции, в том числе с использованием устройств для потребления никотинсодержащей продукции, и потребления алкогольной продукции в рекламе не допускаются.

Таким образом, реклама, размещаемая в витринном пространстве и за остеклением входной группы магазина «Smoking Shop» с изображениями в виде светодиодных картинок с рукой, держащей VAPE, кальяна, дымящейся сигареты, вейпа, а также с изображением мужчины, выпускающего клубы дыма демонстрирует процесс курения табака или потребления никотинсодержащей продукции с использованием устройств для потребления никотиосодержащей продукции, что противоречит требованиям пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требования пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Согласно сведениям представленным Управлением городского развития Администрации г.Кемерово, эксплуатирует указанные баннеры и осуществляет предпринимательскую деятельность в магазине «SmokingShop» по адресу: г. Кемерово, пр. Ленина, д. 39 индивидуальный предприниматель <...> (дата рождения: <...>, место рождения: Кемеровская область, г.Кемерово, паспорт <...> выдан <...> ГУ МВД России по Кемеровской области, адрес регистрации: <...>, Кемеровская область - Кузбасс, г.Кемерово, пр.Ленина, <...>, ОГРНИП: 320420500087698, дата присвоения ОГРНИП: 30.12.2020, ИНН: 420541469900).

В данном случае рекламодателем и рекламораспространителем является ИП <...>.

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 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922 Комиссия Кемеровского УФАС России,

#### РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу индивидуального предпринимателя <...> (дата рождения: <...>, место рождения: Кемеровская область, г.Кемерово, паспорт <...> выдан <...> ГУ МВД России по Кемеровской области, адрес регистрации: <...>, Кемеровская область - Кузбасс, г.Кемерово, пр.Ленина, <...>, ОГРНИП: 320420500087698, дата присвоения ОГРНИП: 30.12.2020, ИНН: 420541469900), размещенную по адресу: г.Кемерово, пр. Лнина, дом 39, поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».
2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> (дата рождения: <...>, место рождения: Кемеровская область, г.Кемерово, паспорт <...> выдан <...> ГУ МВД России по Кемеровской области, адрес регистрации:<...>, Кемеровская область - Кузбасс, г.Кемерово, пр.Ленина, дом <...>, ОГРНИП: 320420500087698, дата присвоения ОГРНИП: 30.12.2020, ИНН: 420541469900) предписание о прекращении нарушения требований, установленных пунктом 3 части 5 статьи 5, пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Кемеровского УФАС России для возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме « » мая 2024 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».

Заместитель председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

2024-5132