

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 04-6/2-122-2014

Резолютивная часть решения по делу оглашена 08 мая 2015 г.

Решение изготовлено в полном объеме 25 мая 2015 г.

г.

Тверь

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

председатель Комиссии: Фомин В.М., руководитель управления,

члены Комиссии:

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

Шуклина М.Ю., специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 04-6/2-122-2014,

в присутствии Индивидуального предпринимателя <***> (далее – ИП <***>),

в отсутствие надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела <***>,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено Тверским УФАС России по заявлению <***> по факту размещения рядом с Тверским лицеем № 1 рекламы электронных сигарет перед входом в магазин, расположенный в <***>.

Факт распространения вышеназванной рекламы зафиксирован актом Тверского УФАС России от 22.12.2014 и подтверждается приложенными фотографиями.

В результате проведенной проверки установлено, что <***> расположен магазин, над входом в который по центру размещена информация: «Электронные сигареты», с правой и левой стороны от входа изображены дымящие сигареты в окружности и надписью «Smok-E.ru». В магазине осуществляется розничная реализация электронных сигарет и принадлежностей к ним.

Пункт 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон 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.

Размещенная над входом в магазин информация направлена на привлечение внимания к магазину и его товарам (электронным сигаретам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, 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.

Частью 11 статьи 5 Закона о рекламе предусмотрено, что при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту «г» части 1 статьи 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» (далее – Закон № 15-ФЗ) в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещаются использование и имитация табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле такими товарами.

Согласно письму Минздравсоцразвития России от 29.04.2013 № 24-4-70000984 возможность оборота электронных сигарет следует оценивать с учетом требований пункта «г» части 1 статьи 16 Закона № 15-ФЗ, которой запрещается использование и имитация табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле такими товарами.

Согласно пункту 6.3 Положения о Федеральной антимонопольной службе (далее – Положение, ФАС России), утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 33, ФАС России с целью реализации полномочий в установленной сфере деятельности имеет право давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к компетенции антимонопольной службы.

Согласно письму ФАС России от 03.03.2011 № АК/7349 «О рекламе электронных сигарет» предусмотрено, что поскольку электронные сигареты в зависимости от модели могут содержать никотин и иные вещества, содержащиеся в табачных изделиях, электронные сигареты также могут быть отнесены к категории товаров, подобных табачным изделиям и курительным принадлежностям.

Электронная сигарета имеет форму обыкновенной сигареты, основным ее предназначением является процесс курения, то есть вдыхание (выдыхание) паров с содержанием никотина либо без никотина. Изображение дымящейся сигареты вызывает ассоциацию с курением.

Поскольку электронные сигареты используются для совершения действий, аналогичных процессу курения (имитирует процесс курения), на рекламу

электронных сигарет распространяются запреты, установленные пунктом 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7 Закона о рекламе, несет рекламодаделец.

Торговую деятельность в магазине, расположенном по адресу: <***>, осуществляет ИП <***>

В качестве индивидуального предпринимателя <***> зарегистрирован <***> в МИФНС № 12 по Тверской области, основным видом деятельности которого является прочая оптовая торговля (код ОКВЭД – 51.70), дополнительным видом – прочая розничная торговля в неспециализированных магазинах (код ОКВЭД – 52.12).

ИП <***> арендует нежилое помещение общей площадью 8,2 кв.м, на 1 этаже жилого здания по адресу: <***>, в котором осуществляет деятельность по реализации электронных сигарет.

Согласно пояснениям ИП <***> от 20.04.2015 содержание рекламы, размещенной над входом в магазин, было определено ИП <***>. При разработке макета рекламы ИП <***> обращался в АНО «Центр Патентных Экспертиз» с целью получения соответствующего заключения, отвечающего требованиям Закона о рекламе. Согласно представленному заключению от 15.12.2014 № 007725/6/77001/492014/И-4215, выполненному специалистом <***>, в области искусствоведческого исследования, используемый в рекламе логотип, включающий дымящуюся сигарету, не пропагандирует табакокурение.

Представленное заключение не может являться надлежащим доказательством, поскольку специалист в области искусствоведческого исследования не наделен полномочиями осуществлять оценку соблюдения законодательства о рекламе, а изложенные в заключении выводы не учитывают положения Закона о рекламе.

Таким образом, дымящаяся сигарета является рекламой курительных принадлежностей (электронных сигарет), вызывает ассоциацию с процессом курения, а реклама электронных сигарет размещена с нарушением запретов, установленных пунктом 8 статьи 7 и части 11 статьи 5 Закона о рекламе.

На основании вышеуказанного и руководствуясь частью 1 статьи 18, 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, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу электронных сигарет с изображением дымящейся сигареты, размещенную над входом в магазин, расположенный по адресу: <***>, поскольку при ее распространении нарушены требования пункта 8 статьи 7 и части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»; признать действия Индивидуального предпринимателя <***> (ОГРНИП – <***>, ИНН – <***>),

разместившего вышеназванную рекламу электронных сигарет, нарушающими требования пункта 8 статьи 7 и части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать Индивидуальному предпринимателю <***> (ОГРНИП – <***>, ИНН – <***>) предписание о прекращении нарушения пункта 8 статьи 7 и части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» при распространении вышеуказанной рекламы электронных сигарет.

3. Передать материалы дела № 04-6/2-122-2014 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: В.М. Фомин

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, М.Ю. Шуклин

ПРЕДПИСАНИЕ ПО ДЕЛУ № 04-6/2-122-2014

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

25 мая 2015 г.

г.

Тверь

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

председатель Комиссии: Фомин В.М. – руководитель управления,

члены Комиссии:

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

Шуклина М.Ю. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

на основании решения от 25.05.2015 по делу № 04-6/2-122-2014 и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частей 1 и 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 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,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <***> (<***>, ОГРНИП – <***>, ИНН – <***>) **в 10-дневный срок** со дня получения настоящего предписания прекратить

нарушение законодательства о рекламе, а именно: прекратить распространение рекламы электронных сигарет (изображение дымящейся сигареты) над входом в магазин, расположенный по адресу: <***>, и при распространении вышеназванной рекламы обеспечить соблюдение требований пункта 8 статьи 7 и части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Индивидуальному предпринимателю <***> (<***>, ОГРНИП – <***>, ИНН – <***>) представить в Тверское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в срок до 07.07.2015 либо в течение десяти дней со дня исполнения настоящего предписания.**

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе ФАС России вправе в соответствии с [пунктом 2.4 статьи 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном [статьей 198](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. Обжалование в судебном порядке настоящего предписания не приостанавливает его исполнение.

Председатель Комиссии: В.М. Фомин

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, М.Ю. Шуклина