

03 марта 2016 года

г. Ижевск

Председатель постоянно действующей Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике, рассмотрев заявление Межрегиональной общественной организации «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» о распространении ненадлежащей рекламы, а также во исполнение решения Арбитражного суда Удмуртской Республики от 11.11.2015 года по делу № А71-8700/2015,

УСТАНОВИЛ:

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, Орджоникидзе,16, 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 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.

Арбитражный суд Удмуртской Республики и Семнадцатый арбитражный апелляционный суд при рассмотрении дела № А71-8700/2015 пришли к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-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.

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.

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.

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 конструкция 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, суды пришли к выводу о том, что спорная конструкция содержит рекламу табака, табачной продукции (изделий) и курительных принадлежностей (трубок).

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» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 7-9 настоящего Федерального закона.

Определением Арбитражного суда Удмуртской Республики от 13.10.2015 года к участию в деле № А71-8700/2015 в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечен индивидуальный предприниматель <...>, осуществляющий реализацию табачной продукции по адресу: г. Ижевск, Орджоникидзе, 16.

Таким образом, в действиях ИП <...> по распространению 15.05.2015 года в г. Ижевске по ул. Орджоникидзе, 16, рекламной информации: «СИГАРЕТЫ СИГАРЫ СИГАРИЛЛЫ ТАБАКИ Лидер Режим работы без выходных 9 - 21 Минздравсоцразвития предупреждает курение вредит вашему здоровью», имеются признаки нарушения пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

На основании изложенного, имеются основания для возбуждения в отношении индивидуального предпринимателя <...> дела по признакам нарушения пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» с привлечением к участию в деле в качестве заявителя Межрегиональной общественной организации «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» (адрес: 426054, г. Ижевск, ул. Школьная, 41, ИНН 1831140129, ОГРН 1101800000235).

В соответствии с пунктом 1) части 1 статьи 33, статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пункта 3.31 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу **№ ТГ 04-03/2016-30Р** по признакам нарушения пункта 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать лицами, участвующим в рассмотрении дела:

- заявитель – Межрегиональная общественная организация «Защита и развитие интересов малого и среднего предпринимательства» (адрес: 426054, г. Ижевск, ул. Школьная, 41, ИНН 1831140129, ОГРН 1101800000235), обратившаяся в Удмуртское УФАС России с заявлением;

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – индивидуальный предприниматель <...>.

3. Назначить дело **№ ТГ 04-03/2016-30Р** к рассмотрению на **28 марта 2016 года в 11 часов 00 минут** по адресу: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, д. 24, зал заседаний.

Явка лиц, участвующих в деле, для участия в рассмотрении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (с документом, подтверждающим их полномочия), их представителей (с подлинной доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

4. Лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу – ИП <...>, обязано представить в адрес Удмуртского УФАС России следующие документы и сведения:

4.1 копии договоров на производство и распространение вышеуказанной рекламы (со всеми имеющимися приложениями и дополнительными соглашениями к данным договорам);

4.2. копии актов выполненных работ по указанным договорам и копии документов, подтверждающих произведенные между сторонами расчеты;

4.3. копию макета рекламы, согласованного с рекламодателем, рекламораспространителем и рекламопроизводителем;

4.4 письменно пояснения по обстоятельствам дела;

4.5 иные документы и сведения, которые, по мнению <...> будут способствовать рассмотрению дела по существу.

Документы и информация должны быть представлены в Удмуртское УФАС России **в срок до 21 марта 2016 года**.

Копии направляемых документов должны быть заверены и представлены с сопроводительным письмом со ссылкой на регистрационный номер и дату исходящего документа Удмуртского УФАС России.

В случае невозможности представления запрашиваемых документов, прошу в установленный срок уведомить об этом Управление в письменной форме с указанием причин.

Председатель Комиссии

<...>