

РЕШЕНИЕ

по делу № 027/05/7-220/2024

11 марта 2024 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

Председатель Комиссии:

руководитель управления;

Члены Комиссии:

начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

ведущий специалист-эксперт отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 027/05/7-220/2024 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения ИП * рекламы с нарушением требований пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе»,

в присутствии ИП *,

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении контрольного (надзорного) мероприятия за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе Хабаровским УФАС России 14 февраля 2024 года отслежена следующая рекламная информация магазина кальянов и электронного дыма: «Али Баба. Супермаркет кальянов и электронного дыма. 209-268. Ким-Ю-Чена, 44/0, справа от магазинов радости, 2 этаж», распространяемая по адресу: г. Хабаровск, ул. Ким-Ю-Чена (вдоль проезжей части, напротив дома № 79А).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее –ФЗ «О рекламе») реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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.

Информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания и поддержания интереса к магазину «Али Баба», в котором предлагаются к продаже кальяны, табак для курения, аксессуары для курения, уголь для кальянов, жидкости для вейпа, формирует и поддерживает интерес к продавцу, специализирующемуся на реализации данной продукции, тем самым способствует его продвижению на рынке.

Действие рассматриваемой рекламы направлено на неограниченное количество лиц (пешеходы, пассажиры, водители транспортных средств, жители близлежащих жилых домов), в том числе на тех, кто не может являться потребителями такой продукции (например, несовершеннолетние), поскольку размещение рекламы табачной, продукции способом, обеспечивающим ее свободно восприятие (рекламная конструкция, размещенная вдоль проезжей части), делают такую рекламу доступной для этих лиц.

Учитывая специфику рекламируемого магазина, имеющего по профилю своей деятельности широкий ассортимент табачной, кальянной продукции, электронных сигарет и т.п., реклама формирует интерес потребителей к данной продукции. Для потребителя сочетание «Али Баба. Супермаркет кальянов и электронного дыма» однозначно и непосредственно свидетельствует о возможности приобретения в данном магазине кальянов и электронных сигарет, вне зависимости от того есть ли в рекламе наименование или изображение такой продукции.

Согласно части 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

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, спонсорства табака, в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия.

Пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что 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.

Указанная информация является рекламой продавца табачных изделий, следовательно, должна соответствовать требованиям, предъявляемым к рекламе этого товара.

Действующим законодательством установлен запрет на привлечение внимания потребителей не только к товарам для курения, но и к продавцу таких товаров.

Таким образом, распространение рекламы продавца «Магазин «Али Баба», предлагающего к продаже кальяны, электронные сигареты, товары для курения и т.п. нарушает требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

21 февраля 2024 года в Хабаровское УФАПС России поступили письменные пояснения ИП * (вх. № 2912-ЭП/24) и поддержанные ею на заседании Комиссии из которых следует, что данная конструкция размещена с декабря 2023 года. Рекламная конструкция размещена в непосредственной близости от торговой точки предпринимателя и является указателем. В настоящее время рекламная конструкция с размещенной на ней информацией демонтирована (доказательства демонтажа представлены).

Данные доводы не принимаются по следующим основаниям.

Указание юридическим лицом своего наименования на вывеске (табличке) по месту его нахождения преследует цели, отличные от цели рекламы - привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не может рассматриваться как реклама.

Однако в случае размещения такой информации вне места нахождения юридического лица или в случае, если указанная информация, с учетом помещения, занимаемого организацией, направлена не на информирование о месте нахождения предприятия торговли, а на привлечение внимания к объекту рекламирования, такая информация является рекламой и ее размещение должно осуществляться с учетом требований Закона о рекламе.

Анализ размещенной на рекламной конструкции информации свидетельствует о том, что на ней присутствуют сведения о продавце – магазине «Али Баба», так и товаре, реализуемом в указанном магазине – кальяны, табак для курения, аксессуары для курения, уголь для кальянов, жидкости для вейпа, указан телефон магазина, адрес, что позволяет выделить конкретный хозяйствующий субъект и его товар, сформировать к нему интерес с целью его продвижения на рынке, информация обладает распознаваемостью для потребителя.

Вышеуказанная информация привлекает интерес к конкретному хозяйствующему субъекту, осуществляющим деятельность в магазине «Али Баба», дает явное представление об осуществлении данным лицом деятельности (супермаркет кальянов и электронного дыма), по своему содержанию явно направлена на привлечение внимания и поддержание интереса потребителей как к продавцу, его услугам, так и к ассортименту реализуемой продукции.

Частями 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламодателя и рекламораспространителя за нарушение требований пункта 8 статьи 7 настоящего Федерального закона.

Установлено, что деятельность по реализации табачной, кальянной продукции, электронных сигарет в магазине «Али Баба», расположенного в г. Хабаровске, ул. Ким-Ю-Чена, 44/0 осуществляет ИП *.

Таким образом, рекламодателем и рекламораспространителем рекламы является ИП *.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1,2 статьи 36 Федерального Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу: «Али Баба. Супермаркет кальянов и электронного дыма. 209-268. Ким-Ю-Чена, 44/0, справа от магазинов радости, 2 этаж», распространенную ИП * по адресу: г. Хабаровск, ул. Ким-Ю-Чена (вдоль проезжей части, напротив дома № 79А), поскольку в них нарушены требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».
2. Обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения законодательства РФ о рекламе ИП * не выдавать в связи с добровольным устранением правонарушения.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Хабаровского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 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 (в трехмесячный срок).

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: