

ИП Ильяшенко М.О.

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 053/05/7-530/2023

Резолютивная часть решения оглашена 15 ноября 2023 года.

Великий Новгород

В полном объеме решение изготовлено 20 ноября 2023 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

.....

рассмотрев дело № 053/05/7-530/2023 от 15.09.2023 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту размещения рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий,

никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов на рекламных конструкциях, расположенных на территории Великого Новгорода,

УСТАНОВИЛА:

08.09.2023 по инициативе депутата Государственной Думы Российской Федерации в рамках общественного контроля за соблюдением объектами торговли требований законодательства об ограничении продажи и стимулирования потребления табака и никотинсодержащей продукции состоялся инспекционный выход с участием членов Общественной палаты Новгородской области, представителей Прокуратуры Новгородской области, Управления Роспотребнадзора по Новгородской области и Новгородского УФАС России в торговые точки Великого Новгорода, реализующие табачные изделия, никотинсодержащую продукцию и устройства для ее потребления.

О результатах данного общественного мониторинга на телеканале «Новгородское областное телевидение» вышел информационный сюжет, касающийся выявленных признаков нарушения действующего законодательства в действиях организаций торговли табачной продукцией, который также был размещен на сайте телеканала <https://novgorod-tv.ru/news/v-velikom-novgorode-proveli-rejd-po-tochkam-prodazhi-vejrov/>.

На основании вышеизложенного, в целях контроля за соблюдением действующего законодательства Российской Федерации о рекламе, в ходе проведения вышеуказанного мероприятия должностными лицами Новгородского УФАС России на основании пункта 18 Положения о федеральном государственном контроле (надзоре) в сфере рекламы, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1073, было проведено наблюдение за соблюдением обязательных требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) на территории Великого Новгорода. Мероприятие по контролю без взаимодействия с контролируемыми лицами и осуществлялось с применением фотокамеры смартфона ZTE Blade A31.

По результатам проведения мероприятия по контролю составлен Акт фиксации факта распространения наружной рекламы от 08.09.2023 и установлено следующее.

На рекламной конструкции (флаге на флагштоке), расположенной на уличной территории, прилегающей к д. 34 по ул. Большая Санкт-Петербургская в Великом Новгороде, размещена реклама следующего содержания: «Султан. Великий Новгород. Электронные сигареты. Кальяны и все для них».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе реклама – 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Закона о рекламе объект рекламирования – 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.

Статьей 7 Закона о рекламе определены объекты рекламирования, реклама которых не допускается.

Так, в силу пункта 8 статьи 7 Закона 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.

В данном случае на указанной рекламной конструкции размещена реклама устройств для потребления никотинсодержащей продукции (электронных сигарет) и кальянов, что содержит признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе в данной части несет рекламодатель (часть 6 статьи 38 Закона о рекламе) и/или рекламодатель (часть 7 статьи 38 Закона о рекламе).

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с пунктом 1 статьи 9 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы.

Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске.

Изготовитель (исполнитель, продавец) - индивидуальный предприниматель - должен предоставить потребителю информацию о государственной регистрации и наименовании зарегистрировавшего его органа.

В непосредственной близости от рассматриваемой рекламной конструкции в д. 34 по ул. Большая Санкт-Петербургская расположено торговое предприятие, реализующее рекламируемые устройства для потребления никотинсодержащей продукции – магазин «Султан» и размещена соответствующая вывеска.

Предпринимательскую деятельность в данной торговой точке осуществляет индивидуальный предприниматель Ильяшенко Максим Олегович (ИНН 532115001695, ОГРНИП 306532107600074), что следует из нанесенной на входе в магазин информации с указанием режима работы.

Также данный факт подтверждается кассовым чеком ФД 8933 от 18.10.2023, а также предоставленным в Новгородское УФАС России собственником помещений на 1 эт. д. 34 по ул. Большая Санкт-Петербургская – договором аренды № 1/21 от 03.08.2021 нежилого помещения, в котором осуществляет свою деятельность магазин «Султан», по которому ИП Ильяшенко М.О. выступает арендатором.

Согласно данным ЕГРИП, размещенным на официальном сайте <https://egrul.nalog.ru/>, основным видом экономической деятельности ИП Ильяшенко М.О. является «Торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах (код 47.19 ОКВЭД)», дополнительным видом экономической деятельности является «Торговля розничная табачными изделиями в специализированных магазинах (47.26 ОКВЭД).

Исходя из содержания рассматриваемой рекламы и места ее размещения, рекламодателем и рекламораспространителем в данном случае является хозяйствующий субъект, товары которого рекламируются – ИП Ильяшенко М.О.

В своих письменных объяснениях по делу (вх. № 6627/23 от 07.11.2023 Новгородского УФАС России) ИП Ильяшенко М.О. указывает, что рассматриваемая конструкция в виде флага является информационным указателем, который содержит перечень товаров, предлагаемых к продаже, который их не выделяет, не сравнивает и не призывает к покупке, в связи с чем в силу пункта 5 части 2 статьи 2 Закона о рекламе рекламой не является.

Тем не менее, в связи с поломкой флагштока было принято решение не восстанавливать данный информационный указатель.

На заседание Комиссии по рассмотрению настоящего дела, о котором он был надлежащим образом уведомлен, ИП Ильяшенко М.О. не явился, своих представителей не направил.

Исследовав материалы дела и оценив доводы ИП Ильяшенко М.О., Комиссия приходит к следующим выводам.

Доводы ИП Ильяшенко М.О. о том, что рассматриваемая конструкция в виде флага на флагштоке не содержит рекламной информации, несостоятельны.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 2 Закона о рекламе данный Закон не распространяется на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Согласно пункту 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая обязательна к размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота.

При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

Однако, конструкции, содержащие указание на наименование организации, названия товаров (работ, услуг), средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, размещенные на территории, прилегающей к зданию, в котором осуществляет свою деятельность указанная организация, вне зависимости от права собственности на земельный участок, не относятся к размещенной в месте нахождения организации и являются рекламной конструкцией.

К таким конструкциям относятся стелы, пилоны, флагштоки (флаги), стойки, содержащие, в том числе название торгового центра, названия расположенных в торговом центре магазинов, товарные знаки, либо название автосалона, товарные знаки реализуемых автомобилей, размещенные на территории прилегающей к торговому центру, автосалону (в том числе на парковке), поскольку такие конструкции размещаются не в месте нахождения организации (не на здании торгового центра, автосалона). Указанная позиция подтверждается, в том числе решениями судов по делам N А32-627/2016, N А03-17780/2015, N А71-2635/2010-А31, N А71-2636/2010-А25, N А56-70900/2016, N А56-46690/2010.

Аналогичным образом рассматриваемая конструкция расположена не в месте осуществления ИП Ильяшенко М.О. торговой деятельности, а на прилегающей к его магазину территории, в связи с чем к вывеске не относится.

Информационным указателем данная конструкция также не является, поскольку собственно не указывает направление движения, расстояние до организации и сведения о профиле ее деятельности (как например, аптека, кондитерская, ресторан), но при этом содержит рекламную информацию (средства индивидуализации магазина «Султан» и сведения о реализуемых в нем в нем товарах).

Учитывая все изложенное, в размещенной на рекламной конструкции (флаге на флагштоке), расположенной на уличной территории, прилегающей к д. 34 по ул. Большая Санкт-Петербургская в Великом Новгороде, рекламе следующего содержания: «Султан. Великий Новгород. Электронные сигареты. Кальяны и все для них», имеется нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, выразившееся в распространении запрещенной законом рекламы устройств для потребления никотинсодержащей продукции (электронных сигарет) и кальянов.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона о рекламе реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе при распространении вышеуказанной рекламы содержится в действиях ее рекламодателя и рекламораспространителя – ИП Ильяшенко М.О.

Также в материалах настоящего дела имеются доказательства прекращения распространения ИП Ильяшенко М.О. ненадлежащей рекламы (вышеуказанные письменные объяснения и акт фиксации факта прекращения распространения рекламы от 15.11.2023, составленный сотрудниками Новгородского УФАС России).

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона 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

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу устройств для потребления никотинсодержащей продукции (электронных сигарет) и кальянов: «Султан. Великий Новгород. Электронные сигареты. Кальяны и все для них», размещенную сентябре-ноябре 2023 года на рекламной конструкции (флаге на флагштоке), расположенной на уличной территории, прилегающей к д. 34

по ул. Большая Санкт-Петербургская в Великом Новгороде, рекламодателем и рекламораспространителем которой является индивидуальный предприниматель Ильяшенко Максим Олегович (ИНН 532115001695, ОГРНИП 306532107600074), поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавать в связи с добровольным устранением совершенного нарушения.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Новгородского 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.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии