

## РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/7-18/2022

16 февраля 2022  
года

город Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – (...)

члены Комиссии: (...)

рассмотрев материалы дела № 055/05/7-17/2022, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя (...) по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

в отсутствие заявителя и лица, в действиях которого усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП (...) извещенных надлежащим образом,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя ИП (...)

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России поступило заявление по факту размещения рекламы, нарушающей законодательство Российской Федерации о рекламе.

В связи с рассмотрением поступившего заявления сотрудниками Омского УФАС России 16.11.2021 осуществлен выезд по адресу: г. Омск, пр. Космический, д. 17 Б/1.

Установлено, что по указанному заявителем адресу расположен магазин под названием «20 грамм», основным видом деятельности которого является продажа кальянов, табака для кальянов и т.п.

В ходе осмотра зафиксировано размещение информации:

- «20 грамм сеть кальянных магазинов» (над входом в торговое помещение),

- «официальные дистрибьюторы Musthave Daily Hookan Sebero» (на стеклянном фасаде торгового помещения).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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 2 статьи 3 Федерального 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.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В качестве объекта рекламирования в данном случае выступает табак для кальяна (Sebero и Musthave Daily Hookan).

В пункте 2 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» *при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).*

Рекламируемый товар «Musthave Daily Hookan» является товарным знаком, зарегистрированными в соответствии с законодательством об интеллектуальной собственности: номер государственной регистрации 696294, срок действия до 01.09.2027, класс международной классификации товаров 34.

Таким образом, рассматриваемая информация «официальные дистрибьюторы Musthave Daily Hookan Sebero» отвечает всем признакам рекламы:

- распространена наружным способом;

- в адрес неопределенного круга лиц, в том числе несовершеннолетних;

- привлекает внимание потребителя к деятельности кальянного магазина «20 грамм», дает явное представление о том, что по указанном адресу реализуется продукция - табачки для кальянов.

Согласно Федеральному закону от 24.04.2008 № 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, в которой определено, что под рекламой и стимулированием продажи табака, табачной продукции или табачных изделий и (или) потребления 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 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» (далее – Федеральный закон «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции») дано понятие кальян - прибор, который используется для генерирования аэрозоля, пара или дыма, возникающих от тления и (или) нагревания табака либо продуктов, не содержащих табачного листа, и в котором аэрозоль, пар или дым проходят через сосуд, наполненный жидкостью.

В соответствии с пунктом 4 Технического регламента Таможенного союза «Технический регламент на табачную продукцию», утвержденного Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 12 ноября 2014 г. № 107, под табаком для кальяна следует понимать вид курительного табачного изделия, предназначенного для курения с использованием кальяна и состоящего из смеси резаного или рваного сырья с добавлением или без добавления ингредиентов.

Частью 1 статьи 16 Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия установлен запрет рекламы и стимулирования продажи табака, спонсорства табака.

Указанное также отражено в Федеральном законе «О рекламе», что отвечает законодательным тенденциям, направленным на ужесточение ответственности за распространение подобной рекламы, а также ограничение курения любых табачных изделий.

В силу пункта 8 статьи 7 Федерального 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.

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Администрацией города Омска представлена информация от 10.12.2021 № Исх-ОГ-УД91П о том, что ИП (...) поданы заявки № 2555-21Д, 2556-21Д, 2257-Д на согласование знаково-информационных систем (фасадной и режимной вывесок).

В адрес Омского УФАС России ИП (...) представлены пояснения от 17.12.2021 № 1712 о том, что в магазине «20 грамм», расположенном по адресу: г. Омск, ул. пр. Космический, д. 17Б/1, осуществляет деятельность ИП (...)

Указанное подтверждается информацией от 23.12.2021 № 06/120987-2021, поступившей из Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Омской области.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей ИП (...) осуществляет свою деятельность в соответствии с ОКВЭД ОК 029-2014 (КДЕС Ред.2), в том числе:

- 46.17 деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями;
- 46.35 торговля оптовая табачными изделиями;
- 47.26 торговля розничная табачными изделиями в специализированных магазинах.

Определением от 17.01.2022 в отношении ИП (...) возбуждено дело по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

На заседании Комиссии представитель ИП (...) не оспаривал нарушение пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», при этом подчеркнул, что ИП (...) вся ненадлежащая реклама была демонтирована.

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Рекламораспространитель, т.е. лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

На основании частей 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных статьи 7 настоящего Федерального закона.

Комиссия отмечает, что ИП (...), осуществляя деятельность в магазине, являясь при этом продавцом товара, была обязана проконтролировать содержание рекламной информации, распространяемой в ее интересах в магазине и за его пределами.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения, Комиссия решила признать наружную рекламу, распространенную ИП (...) нарушающей требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

В Омское УФАС России представлены фотоснимки, свидетельствующие о том, что в настоящее время ненадлежащая реклама не распространяется.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-55 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «официальные дистрибьюторы Musthave Daily Hookan Sebero», распространенную индивидуальным предпринимателем (...) по адресу: г. Омск, пр. Космический, д. 17Б/1, ненадлежащей, нарушающей требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП (...) не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 21.02.2022.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.