

РЕШЕНИЕ

06 декабря 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

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

Председатель Комиссии: <...> – заместитель

руководителя Управления -

начальник отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

члены Комиссии: <...>, главный специалист-эксперт

отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией;

Ю.В. Воронова, специалист-эксперт

отдела контроля за рекламой и

недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 87-08/2017, возбужденное в отношении гр. <...> по факту распространения по адресу: г. Челябинск, Свердловский проспект, д. 6 рекламы со сведениями: «Пых-пых. Первый дымный» с изображением кальяна, с признаками нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии гр. <...> ,

в отсутствие Заявителя, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление

физического лица о размещении на фасаде здания рядом с входной группой объекта торговли по адресу: г. Челябинск, Свердловский проспект, д. 6 конструкции, рекламы содержащей сведения: «Пых-пых. Первый дымный» с изображением кальяна. «#Кальянный». А у тебя сегодня #пыхпых?.. 751-21-39. PUFFPUF74. PUFF_PUFF74».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...>, указанный в рекламе, входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «МегаФон».

На запрос Челябинского УФАС России ПАО «МегаФон» представило письменные пояснения, согласно которым телефонный номер <...> выделен физическому лицу гр. <...>

Определением исх. № 12030/08 от 25.09.2017 Челябинское УФАС России возбудило дело в отношении гр. <...>

<...> в письменных пояснениях вх. № 13913 от 24.10.2017 указал, что присутствующий в рекламе номер телефона <...> зарегистрирован на его имя. В социальной сети «ВКонтакте» группа vk.com/pufpuf74 создана (зарегистрирована) с использованием номера телефона <...> , который также принадлежит ему. Данные номера телефонов фактически он не использовал, поскольку по устной договоренности с гр. <...> передал их в пользование последнему. <...> указал, что к деятельности магазина «Пых-пых. Первый дымный» и группе в социальной сети «ВКонтакте» vk.com/pufpuf74 отношения не имеет.

Определением исх. № 87-08/2017 произведена замена ненадлежащего лица на надлежащее и к участию в рассмотрении дела привлечен гр. <...> в качестве лица. В действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства.

<...> в письменных пояснениях от 24.10.2017, от 14.11.2017 и на заседании Комиссии указал, что занимается маркетингом (продвижением в соцсетях). По просьбе своего знакомого зарегистрировал группу в социальной сети «ВКонтакте» и разработал макет рекламы, для чего использовал номера телефонов <...> и <...>, принадлежащие его знакомому гр. <...> , а также номера <...> , принадлежащие другим его знакомым. Все действия, связанные с определением содержания рекламы и её размещения осуществлял самостоятельно и за свой счет. Рекламная конструкция по адресу: г. Челябинск, Свердловский проспект, д. 6 была размещена без разрешения органа местного самоуправления. Помещение под магазин с коммерческим обозначением «Пых-пых. Первый дымный» используется в рамках договора аренды.

Рассмотрение заявления и материалов приводит к следующим выводам.

В городе Челябинске по адресу: Свердловский проспект, дом 6 по состоянию на 25 июля 2017 года размещена реклама магазина с коммерческим обозначением «Пых-пых. Первый дымный» и изображением кальяна.

Факт размещения рекламы подтверждается актом осмотра № 96-2017 от 25.07.2017.

В рекламе присутствуют сведения о странице социальной сети «ВКонтакте» PUFFUF74. На указанной странице содержится информация о группе «ПЫХ ПЫХ» магазина на Свердловском проспекте, д. 6, о реализуемых в нем товарах, в частности о кальянах и их стоимости, табаке для кальянов и т.п., что усматривается из акта осмотра № 98-2017 от 25.07.2017, составленного специалистами Челябинского УФАС России.

Указанное позволяет сделать выводы о том, что магазин с коммерческим обозначением «Пых-пых. Первый дымный» специализируется на реализации кальянов и принадлежностей к нему (табак, уголь и пр.), следовательно, является продавцом данной продукции.

Согласно статье 3 Федерального 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.

В соответствии с частью 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.

Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 информационного письма от 25.12.1998 N 37, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара

Указанные в рекламе сведения: «Пых-пых. Первый дымный... #Кальянный» направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования, в данном случае магазину с коммерческим обозначением «Пых-пых. Первый дымный», следовательно, рассматриваемая реклама является рекламой продавца табачной продукции.

Согласно пункту 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

С учетом изложенного, реклама продавца кальянов, а именно магазина с коммерческим обозначением «Пых-пых. Первый дымный», размещенная на фасаде здания рядом с входной группой объекта торговли по адресу: г. Челябинск, Свердловский проспект, д. 6, нарушает пункт 8 статьи 7 Закона о рекламе.

На основании частей 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального 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 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем и рекламораспространителем рекламы следует признать гр. <...>, как лицо, определившее объект рекламирования и осуществившее распространение рекламы с использованием рекламной конструкции по адресу: г. Челябинск, пр. Свердловский, д. 6.

Согласно пункту 47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при добровольном устранении лицом совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Письмом вх. № 13913 от 24.10.2017 гр. <...> представил письменные пояснения и фотоматериалы о том, что реклама в настоящее время не размещается, в связи с чем, необходимость выдачи предписания отсутствует.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37 - 42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, размещенную 25 июля 2017 года по адресу: г. Челябинск, Свердловский проспект, д. 6 в которой присутствуют сведения: «Пых-пых. Первый дымный», поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

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

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении гр. <...> по части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

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