

РЕШЕНИЕ

по делу № 13-03-7-02/60

14 мая 2014 г.

г. Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии - Никуйко И.Б., заместитель руководителя Управления,

Члены Комиссии: Алексеева Е.В. – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Демичева К.А. – государственный инспектор отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

с участием представителей от ООО «Моллер Юг», директора ООО «Моллер Юг», иные лица, участвующие в деле извещены, не явились, рассмотрев дело № 13-03-7-02/60, возбужденное в отношении ООО «Моллер Юг», ООО «Маракеш» по признакам нарушения п. 8 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ "О рекламе" (ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 14-03-7-02/60 было возбуждено по заявлению физического лица (вх. № 8721 от 17.12.2013 г.) с жалобой на то, что в журнале «Mall/ER» содержится реклама Кальянной «MARAKESH».

Заявитель сообщил, что в журнале «Mall/ER» № 10 (19) от ноября 2013 г., на стр. 145 содержится реклама Кальянной «MARAKESH» следующего содержания: «MARAKESH. Кальянная Marakesh – чарующий уголок восточной роскоши и комфорта. - Уникальные экзотические кальяны на фруктах. - VIP-кальяны: BIG-кальян (кальян высотой 2 метра) и кальяны на различных игристых напитках PREMIUM-класса. - 7 уютных шатров и 1 VIP-комната с плазменным монитором и Xbox. - бесплатный Wi-Fi, нарды и карты. Заказ шатров по телефону: 50-42-78. Кальянная Marakesh: Волгоград, ул. 13 Гвардейской дивизии, 1а».

Чуть выше надписи расположена большая буква «М», над которой изображен кальян.

Выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, исследовав представленные сторонами в материалы дела документы и сведения, Комиссия Волгоградского УФАС России установила следующее.

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама – это 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.

Рассматриваемая информация, опубликованная на стр. 145 ж-ла «Mall/ER» № 10 (19) является рекламой:

- адресована неопределенному кругу лиц. В соответствии с письмом Федеральной антимонопольной службы от 05.04.2007г. № АЦ/4624 в рамках понятия рекламы, закрепленного ст. 3 ФЗ «О рекламе» под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

- направлена на привлечение внимания и продвижение продукции. При этом объектом рекламирования выступает не только кальянная «Маракеш» и предоставляемые услуги (вип - комнаты, бесплатный Wi-Fi и т.д.), но также кальяны («кальяны на игристых напитках, Big-кальян» и т.д.).

- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке.

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

В соответствии с "ГОСТ Р 52463-2005. Национальный стандарт Российской Федерации. Табак и табачные изделия. Термины и определения" (утв. приказом Ростехрегулирования от 29.12.2005 № 481-ст) кальян представляет собой устройство для курения, состоящее из соединенных между собой емкости для табака, сосуда с жидкостью для фильтрации дыма и одного или нескольких мундштуков.

П. 8 ст. 7 введен Федеральным законом от 21.10.2013 № 274-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон «О рекламе» в связи с принятием Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака». Начало действия нормативного правового акта - 15.11.2013 (за исключением отдельных положений). До начала действия указанный федеральный закон был доступен для ознакомления на официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 21.10.2013, «Российской газете», № 238, 23.10.2013, «Парламентской газете», № 35, 25-31.10.2013, «Собрании законодательства РФ», 28.10.2013, № 43, ст. 5444. Т.О., у рекламодателя и рекламораспространителя была возможность ознакомиться с грядущими изменениями законодательства РФ о рекламе.

Представители ООО «Моллер Юг» пояснили на заседании Комиссии Волгоградского УФАС России, что на оказание рекламных услуг между Обществом и ООО «Маракеш» заключен договор № 98 от 21.01.2013г. В силу п. 4.2. договора в качестве оплаты за оказанные услуги ООО «Маракеш» обязуется распространять журнал «Mall/ER» в кальянной с ноября 2013 по февраль 2014г. В правоотношения по вопросу размещения в журнале рассматриваемой Комиссией Волгоградского УФАС России рекламы стороны, по сведениям ООО «Моллер Юг» и ООО «Маракеш», вступили за 1,5 месяца до выхода издания «Mall/ER». Макет рекламы был согласован хозяйствующими субъектами 08 октября 2013г.

Также директор ООО «Моллер Юг» указал на то, что в журнале «Mall/ER» № 10 (19) за ноября 2013 г. была допущена опечатка в выходных данных издания. Фактически журнал вышел в свет 07 ноября 2013г., что подтверждается товарной накладной на тираж № 1118-4, а также письмами клиентов о распространении журнала «Mall/ER» 7-8 ноября 2013г. (к материалам дела приобщены письма студии красоты «Wizard», магазина «КерамХоф»).

Однако указанные обстоятельства не опровергают того, что спорный выпуск журнала «Mall/ER» распространялся и после 15.11.2013 г.

Согласно п. 7 ст. 3 ФЗ «О рекламе» лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, является рекламодателем. Рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (см. п. 5 ст. 3 ФЗ «О рекламе»).

В рамках рассмотрения дела было установлено, что рекламодателем спорной рекламы является ООО «Маракеш», рекламодателем ООО «МоллЕР ЮГ» (см. договор на оказание рекламных услуг № 98 от 21.01.2013 г. между указанными лицами).

В соответствии с п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с п. 6-7 ст. 38 ФЗ РФ «О рекламе» рекламодатель и рекламодатель несут ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе п. 8 ст. 7 Закона.

Нарушение рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п. 4 ст. 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Рассматриваемая реклама «*MARAKESH. Кальянная Marakesh – чарующий уголок восточной роскоши и комфорта. - Уникальные экзотические кальяны на фруктах. - VIP-кальяны: BIG-кальян (кальян высотой 2 метра) и кальяны на различных игристых напитках PREMIUM-класса. - 7 уютных шатров и 1 VIP-комната с плазменным монитором и Xbox. - бесплатный Wi-Fi, нарды и карты. Заказ шатров по телефону: 50-42-78. Кальянная Marakesh: Волгоград, ул. 13 Гвардейской дивизии, 1а*», опубликованная в журнале «Mall/ER» № 10 (19) в ноябре 2013 г. на стр. 145, является ненадлежащей, поскольку нарушает запрет, установленный подп. 8 ст. 7 ФЗ «О рекламе».

В рамках рассмотрения дела Комиссией Волгоградского УФАС России установлены основания для выдачи ООО «Маракеш», ООО «МоллЕР ЮГ» предписания.

Однако с учётом того, что на момент согласования сторонами макета рекламы, начала распространения журнала «Mall/ER» № 10 (19) положения подп. 8 ст.

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

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «*MARAKESH. Кальянная Marakesh – чарующий уголок восточной роскоши и комфорта. - Уникальные экзотические кальяны на фруктах. - VIP-кальяны: BIG-кальян (кальян высотой 2 метра) и кальяны на различных игристых напитках PREMIUM-класса. - 7 уютных шатров и 1 VIP-комната с плазменным монитором и Xbox. - бесплатный Wi-Fi, нарды и карты. Заказ шатров по телефону: 50-42-78. Кальянная Marakesh: Волгоград, ул. 13 Гвардейской дивизии, 1а*», опубликованную в журнале «Mall/ER» № 10 (19) за ноябре 2013 г. на стр. 145, ненадлежащей, нарушающей п. 8 статьи 7 Федерального закона Российской Федерации от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Маракеш», ООО «МоллЕР ЮГ» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Резолютивная часть решения оглашена 28 апреля 2014г. Решение изготовлено в полном объеме 14 мая 2014г.

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