РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 013/05/7-718/2021

27 января 2022 года г. Саранск, проспект Ленина, 14

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии <...> – временно исполняющий обязанности руководителя Управления,

члены Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления, <...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства, <...> - главный государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства, рассмотрев 24 января 2022 года дело № 013/05/7-718/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по материалам наблюдения, проведенного специалистами Мордовского УФАС России, которым 14 декабря 2021 года зафиксирован факт распространения на территории городского округа Саранск рекламы «МАГАЗИН *10 ИЗ 10* КАЛЬЯНЫ АКСЕССУАРЫ КОЛБЫ УГОЛЬ ЭЛЕКТРОННЫЕ ИСПАРИТЕЛИ» с использованием двухсторонней выносной конструкции (штендера), выставленной на тротуаре, напротив входа в помещение магазина с вывеской «МАГАЗИН КАЛЬЯНОВ *Десять из Десяти 10/10*» (г. Саранск, <...>), с признаками нарушения требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - Индивидуальный предприниматель Г<...> <...>, представляет интересы лично, предъявлен паспорт, а также его представитель по доверенности <...> <...>, предъявлен паспорт,

УСТАНОВИЛА:

14 декабря 2021 года специалистами Мордовского УФАС России при проведении наблюдения за соблюдением обязательных требований на территории городского округа Саранск Республики Мордовия в непосредственной близости от магазина с вывеской «МАГАЗИН КАЛЬЯНОВ *Десять из Десяти 10/10*» <...> выявлено распространение следующей информации (фотоотчет от 14.12.2021): на двух поверхностях выносной конструкции (штендера), выставленной на тротуаре, в зоне интенсивного движения пешеходов, напротив входной группы в объект торговли «МАГАЗИН КАЛЬЯНОВ *Десять из Десяти 10/10*», нанесены текстовые надписи «МАГАЗИН *10 ИЗ 10* КАЛЬЯНЫ АКСЕССУАРЫ КОЛБЫ УГОЛЬ ЭЛЕКТРОННЫЕ ИСПАРИТЕЛИ», сопровождаемые графическим изображением в виде стрелки-указателя в направлении такого магазина.

Данные обстоятельства стали поводом для вынесения определения Мордовского УФАС России от 27.12.2021 № 824 о возбуждении дела № 013/05/7-718/2021 и назначении дела к рассмотрению, которым от Индивидуального предпринимателя Г., привлеченного к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, затребована

информация по существу настоящего разбирательства.

ИП Г<...> с письмом <...> предоставил пояснения по существу разбирательства по делу № 013/05/7-718/2021 и приложения к такому письму.

На заседании Комиссии заслушано мнение <...>, представляющей интересы ИП Г<...>, которая поддержала в полном объеме позицию, выраженную в письме ИП Г<...> <...>, а также устно пояснила, что её доверитель с нарушением согласен, может предоставить фотоотчет о прекращении распространения рекламы, а также просит обратить особое внимание на то, что он относится к субъектам малого бизнеса.

Комиссия, выслушав доводы лица, участвующего в деле, а также исследовав имеющиеся документы и материалы в их совокупности, и при этом не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения настоящего дела, приходит к следующим выводам.

Демонстрируемая на выносном штендере информация обращает внимание неопределенного круга лиц к деятельности конкретного объекта торговли «МАГАЗИН *10 ИЗ 10*», в котором предлагаются к продаже «КАЛЬЯНЫ АКСЕССУАРЫ КОЛБЫ УГОЛЬ ЭЛЕКТРОННЫЕ ИСПАРИТЕЛИ», и на который ориентирует стрелка-указатель, даёт явное представление о реализации в таком магазине определенного товара – кальянов, аксессуаров, колб, угля, электронных испарителей, тем самым по своему содержанию направленно выделяет продавца таких товаров, формирует и поддерживает интерес к такому продавцу, специализирующемуся на реализации кальянов, аксессуаров, колб, угля, электронных испарителей, тем самым способствует его продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, 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 рассматриваемом случае объектом рекламирования является деятельность продавца «МАГАЗИН *10 ИЗ 10*», предлагающего к продаже «КАЛЬЯНЫ АКСЕССУАРЫ КОЛБЫ УГОЛЬ ЭЛЕКТРОННЫЕ ИСПАРИТЕЛИ».

Посредством распространяемой рекламы продвигается деятельность продавца товаров, предназначенных для процесса курения, - кальянов, курительных

принадлежностей (аксессуары, колбы, уголь), электронных испарителей.

В пункте 16 информационного письма Пленума высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 разъяснено, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Реклама продавца «МАГАЗИН *10 ИЗ 10*» имеет побудительный характер, стимулирует интерес к приобретению кальянов, курительных принадлежностей (аксессуары, колбы, уголь), электронных испарителей, и способствует росту числа потребителей таких товаров, что приводит к ухудшению состояния здоровья населения.

Пунктами 1, 12 части 1 статьи 2 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» определено, что 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; к устройствам для потребления никотинсодержащей продукции относятся электронные или иные приборы, которые используются для получения никотинсодержащего аэрозоля, пара, вдыхаемых потребителем, в том числе электронные системы доставки никотина и устройства для нагревания табака (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации).

В силу пункта 1 части 1 статьи 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» в целях сокращения спроса на табак, табачные изделия, никотинсодержащую продукцию, устройства для потребления никотинсодержащей продукции, кальяны запрещаются: реклама и стимулирование продажи табака, табачной продукции или никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов, стимулирование потребления табака или никотинсодержащей продукции.

В соответствии с пунктом 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.

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.

Тем самым действующим законодательством установлен прямой запрет на

привлечение внимания потребителей не только к определенному объекту рекламирования – товарам для курения, но и непосредственно к продавцу таких товаров.

Следовательно, распространение рассматриваемой рекламы продавца «МАГАЗИН *10 ИЗ 10*», предлагающего к продаже «КАЛЬЯНЫ АКСЕССУАРЫ КОЛБЫ УГОЛЬ ЭЛЕКТРОННЫЕ ИСПАРИТЕЛИ», нарушает требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В помещении объекта торговли под вывеской «МАГАЗИН КАЛЬЯНОВ *Десять из Десяти 10/10*» (г. Саранск, <...>), в непосредственной близости от которого размещен выносной штендер с рассматриваемой рекламой, сопровождаемой графическим изображением в виде стрелки-указателя в направлении такого магазина, предпринимательскую деятельность осуществляет Индивидуальный предприниматель Г. <...>, сведения о котором сообщаются путем нанесенной на входной двери в названный магазин информации, что дополнительно подтверждается договором <...>.

ИП Г<...> в своем письме <...> признаёт, что им в период с ноября по декабрь 2021 года был выставлен штендер с рассматриваемой рекламой напротив входной группы в объект торговли «МАГАЗИН КАЛЬЯНОВ *Десять из Десяти 10/10*», который в последующем был удалён с указанного места, однако доказательств прекращения использования рекламного штендера не предоставил.

С учетом фактически установленных обстоятельств следует признать, что посредством рассматриваемой рекламы продвигается деятельность ИП Г<...>, в рекламных целях использующего обозначение «МАГАЗИН *10 ИЗ 10*» для его идентификации в качестве продавца кальянов, курительных принадлежностей (аксессуаров, колб, угля), электронных испарителей.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 19.01.2022 № ИЭ9965-22-12482388, предоставленной с письмом ИП Г<...> <...>, Г<...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 01.02.2018, *основным видом деятельности которого является торговля розничная табачными изделиями в специализированных магазинах* (ОКВЭД 47.26), дополнительными видами деятельности - торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах (ОКВЭД 47.11), торговля розничная незамороженными продуктами, включая напитки и табачные изделия, в неспециализированных магазинах (ОКВЭД 47.11.2), торговля розничная алкогольными напитками, включая пиво, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.1), торговля розничная пивом в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.12), торговля розничная безалкогольными напитками в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.25.2), деятельность по осуществлению торговли через автоматы (ОКВЭД 47.99.2), деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (ОКВЭД 56.10), деятельность ресторанов и кафе с полным ресторанным обслуживанием, кафетериев, ресторанов быстрого питания и самообслуживания (ОКВЭД 56.10.1), подача напитков (ОКВЭД 56.300. деятельность парков культуры и отдыха и тематических парков (ОКВЭД 93.21), деятельность зрелищно-развлекательная прочая (ОКВЭД 93.29), предоставление прочих персональных услуг, не включенных в другие группировки (ОКВЭД 96.09).

Таким образом, распространяемая на территории городского округа Саранск в ноябре – декабре 2021 года реклама «МАГАЗИН *10 ИЗ 10* КАЛЬЯНЫ АКСЕССУАРЫ КОЛБЫ УГОЛЬ ЭЛЕКТРОННЫЕ ИСПАРИТЕЛИ» с графическим изображением в виде стрелки-указателя в направлении такого магазина, размещенная на двухсторонней выносной конструкции (штендере), выставленной на тротуаре, в зоне интенсивного движения пешеходов, напротив входной группы в объект торговли с вывеской «МАГАЗИН КАЛЬЯНОВ *Десять из Десяти 10/10*» <...>, нарушает требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», и поэтому является ненадлежащей рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7 настоящего Федерального закона.

В данном случае рекламодателем и одновременно рекламораспространителем является Индивидуальный предприниматель Г<...> <...>, действиями которого опосредовано и выражено распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 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 – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Поскольку в материалы настоящего дела не предоставлено доказательств прекращения распространения рассматриваемой ненадлежащей рекламы, усматривается необходимость выдать рекламодателю и рекламораспространителю - ИП Г<...> предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности по части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 8 статьи 7, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 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, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей распространяемую на территории городского округа Саранск Республики Мордовия в ноябре – декабре 2021 года рекламу «МАГАЗИН *10 ИЗ 10* КАЛЬЯНЫ АКСЕССУАРЫ КОЛБЫ УГОЛЬ ЭЛЕКТРОННЫЕ ИСПАРИТЕЛИ» с графическим изображением в виде стрелки-указателя в направлении такого магазина, размещенную на двухсторонней выносной конструкции (штендере), выставленной на тротуаре, в зоне интенсивного движения пешеходов, напротив входной группы в объект торговли с вывеской «МАГАЗИН КАЛЬЯНОВ *Десять из Десяти 10/10*» <...>, поскольку такая реклама нарушает требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать рекламодателю и рекламораспространителю – Индивидуальному предпринимателю Г<...> <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения объявлена 24 января 2022 года.

Решение изготовлено в полном объеме 27 января 2022 года.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>