

ИП Иванику Д.А.

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 053/05/7-719/2023

Резолютивная часть решения оглашена 21 декабря 2023 года.

Великий Новгород

В полном объеме решение изготовлено 28 декабря 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:

..... – председатель Комиссии, заместитель руководителя Управления,

..... – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

..... – член Комиссии, специалист-эксперт Управления,

рассмотрев дело № 053/05/7-719/2023 от 05.12.2023 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 Кирьянова А.Ю. (письмо вх. № 5098/23 от 06.09.2023 Новгородского УФАС России) 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-vejprov/>.

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 (двустороннем переносном рекламном щите – штендере), расположенной на уличной территории, прилегающей к д. 42 по ул. Большая Санкт-Петербургская в Великом Новгороде, размещена реклама следующего содержания: «Big Smoke vape shop. POD-системы. Жидкости. Одноразовые ЭС. Комплектующие».

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, POD-систем, комплектующих) и самой никотинсодержащей продукции (жидкости), 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.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 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 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.

В непосредственной близости от рассматриваемой рекламной конструкции в д. 42 по ул. Большая Санкт-Петербургская расположено торговое предприятие, реализующее рекламируемые устройства для потребления никотинсодержащей продукции – магазин «Big Smoke vape shop» и размещена соответствующая вывеска.

Предпринимательскую деятельность в данной торговой точке осуществляет индивидуальный предприниматель Иваник Дмитрий Александрович (ИНН: 532114879511, ОГРНИП: 322530000002232), что подтверждается кассовым чеком № 4020 от 18.10.2023.

Данное обстоятельство также подтверждается тем фактом, что в группе социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/bigsmoke53>, к которой ведет QR-код, размещенный на витрине магазина «Big Smoke vape shop», в качестве контактного лица указан ИП Иваник Д.А.

Согласно данным ЕГРИП, размещенным на официальном сайте <https://egrul.nalog.ru/>, основным видом экономической деятельности ИП Иваника Д.А. является «Торговля розничная табачными изделиями в специализированных магазинах (47.26 ОКВЭД).

Исходя из содержания рассматриваемой рекламы и места ее размещения, рекламодателем в данном случае является хозяйствующий субъект, товары которого рекламируются – ИП Иваник Д.А.

11.12.2023 вх. № 7605-ЭП/23 в Новгородское УФАС России поступило неподписанное (ни собственноручной, ни электронной подписью) электронное сообщение с адреса следующего содержания:

«Добрый день. Ознакомился с делом. В корне не согласен со всем что там написано. Данный рекламный щтендер никакого отношения к моему магазину не имеет. У нас никогда не было чего то подобного. Считаю, что на фото используется подставной

рекламный щит. Изготовленный волонтерами дела или конкурентами».

Никаких иных пояснений по делу от ИП Иваника Д.А. не поступило.

На заседание Комиссии по рассмотрению настоящего дела, о котором он был надлежащим образом уведомлен, ИП Иваник Д.А. не явился, своих представителей не направил.

Исследовав материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Как уже отмечалось, рекламодатель – это изготовитель или продавец товара

либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Именно ИП Иваник Д.А. осуществляет торговлю никотинсодержащей продукцией и устройствами для ее потребления в магазине «Big Smoke vape shop».

Именно на привлечение внимания к деятельности ИП Иваника Д.А., продвижение на рынке реализуемых им товаров, направлена указанная реклама.

Отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес. Указанная правовая позиция также отражена в судебной практике (постановление Арбитражного суда Московского округа от 06.07.2021 N Ф05-13131/2021 по делу N А40-134375/2020, постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 08.08.2018 N Ф01-2802/2018 по делу N А38-10275/2017).

ИП Иваник Д.А. имеет прямой коммерческий интерес в распространении указанной рекламы с целью увеличения количества клиентов - лиц, которые могли бы воспользоваться рекламируемым товаром и, соответственно, увеличения прибыли. Доказательств, свидетельствующих о размещении рассматриваемой рекламы в интересах иного хозяйствующего субъекта, в материалах дела не имеется.

Ни один хозяйствующий субъект не имеет экономического интереса в распространении рекламы товаров своего конкурента на товарном рынке.

Рекламная конструкция размещена в непосредственной близости от торговой точки, в связи с чем ИП Иваник Д.А. не мог не знать о факте распространения такой рекламы и имел возможность принять меры к прекращению размещения рекламной конструкции, если она была установлена не им и без его ведома.

При этом содержание рекламы на штендере полностью повторяет информацию о деятельности ИП Иваника Д.А., нанесенную на витрине магазина «Big Smoke vape shop», и выполнена в том же стиле.

Кроме того, в результате осмотра страницы социальной сети «ВКонтакте» <https://vk.com/bigsmoke53> сотрудниками Новгородского УФАС России установлено, что ИП Иваник Д.А. уже ранее распространял схожую рекламу своей торговой точки на такой же рекламной конструкции (штендере) (пост в группе <https://vk.com/bigsmoke53> от 17.05.2022).

Учитывая все изложенное, в размещенной на рекламной конструкции (двустороннем переносном рекламном щите – штендере), расположенной на уличной территории, прилегающей к д. 42 по ул. Большая Санкт-Петербургская в Великом Новгороде, рекламе следующего содержания: «Big Smoke vape shop. POD-системы. Жидкости. Одноразовые ЭС.

Комплектующие», имеется нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, выразившееся в распространении запрещенной законом рекламы устройств для потребления никотинсодержащей продукции (электронных сигарет, POD-систем, комплектующих) и самой никотинсодержащей продукции (жидкости).

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 – ИП Иваника Д.А.

Также в материалах настоящего дела имеются доказательства прекращения распространения ИП Иваником Д.А. ненадлежащей рекламы (Акт фиксации факта прекращения распространения рекламы от 21.11.2023, 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 никотинсодержащей продукции и устройств для ее потребления: «Big Smoke vape shop. POD-системы. Жидкости. Одноразовые ЭС. Комплектующие», размещенную сентябре-декабре 2023 года на рекламной конструкции (двустороннем переносном рекламном щите – штендере), расположенной на уличной территории, прилегающей к д. 42 по ул. Большая Санкт-Петербургская в Великом Новгороде, рекламодателем которой является индивидуальный предприниматель Иваник Дмитрий Александрович (ИНН: 532114879511, ОГРНИП: 32253000002232), 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