

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

Председателя Комиссии:

<...>;

Членов Комиссии:

<...>,

<...>,

рассмотрев материалы дела № 043/05/7-710/2021, возбужденного по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>; адрес регистрации: <...>) (далее – ИП <...>) пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») по факту распространения информации: «*vape-тут* одноразки* SNUS* salt nic*» с использованием светодиодных элементов, размещенных в оконных проемах здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78, информации: «*vape* испары картриджи* одноразки* сигареты* стики* табак для кальяна ВСЕ ТУТ*» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка» на светодиодном табло, установленном на внешней стене здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78,

в отсутствие: ИП <...> - лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

УСТАНОВИЛА:

в Кировское УФАС России поступили материалы, направленные УМВД России по г. Кирову письмом от 20.06.2022 № 2/836517д (вх. № 3969 от 28.06.2022), а также материалы, направленные из Управления Роспотребнадзора по Кировской области письмом от 28.10.2022 № 43-00-06/59-3455-2022 (вх. № 6465 от 28.10.2022) по факту распространения по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78 рекламы табачной продукции, нарушающей требования Федерального закона «О рекламе».

Кировским УФАС России установлено, что хозяйственную деятельность в магазине альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78 осуществляет ИП <...>, в связи с чем, определением от 15.08.2022 было возбуждено дело № 043/05/7-710/2022 по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» в отношении ИП <...>. Рассмотрение дела назначено на 14.09.2022 в 14 часов 30 минут.

Определением от 14.09.2022 срок рассмотрения дела продлен до 15.11.2022, рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения от ИП <...>

документов и сведений. Рассмотрение дела назначено на 10.11.2022 в 15 часов 00 минут.

ИП <...> уведомлен надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела № 043/05/5-710/2022 (согласно информации, содержащейся в отчете об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80083076601063, и письме АО «Почта России» от 07.10.2022 № МР66-15/2101-0032660178 (вх. № 6003 от 07.10.2022), определение от 14.09.2022 получено ИП <...> 24.09.2022). На заседание комиссии по рассмотрению дела ИП <...> не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял. Документы и сведения, запрошенные определениями от 15.08.2022, от 14.09.2022 не представил.

Исследовав имеющиеся материалы по делу № 043/05/7-710/2022, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация: - «*vape-тут* одноразки* SNUS* salt nic*», распространенная с использованием светодиодных элементов, размещенных в оконных проемах здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шиска» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78;

- «*vape* испары картриджи* одноразки* сигареты* стики* табак для кальяна ВСЕ ТУТ*» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шиска», распространенная на светодиодном табло, установленном на внешней стене здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шиска» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78, обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена с использованием светодиодных элементов и светодиодного табло;

- адресована неопределенному кругу лиц (пешеходам, пассажирам общественного транспорта), поскольку расположена в непосредственной близости от пешеходной и проезжей частей дороги;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, который

определен Комиссией как табачная продукция (сигареты, снюс, табак для кальяна), никотинсодержащая продукция (одноразки, salt nic, стики, испары картриджи), а также устройства для потребления никотинсодержащей продукции (vape), реализуемые в магазине альтернативной табачной продукции «Шишка», расположенном по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78.

Согласно статье 2 Федерального закона от 22.12.2008 № 268-ФЗ «Технический регламент на табачную продукцию» устанавливаются следующие понятия:

- табак – растение рода *Nicotiana* семейства пасленовых видов *Nicotiana Tabacum*, *Nicotiana Rustica*, возделываемое в целях получения сырья для производства табачных изделий;

- табачные изделия – продукты, полностью или частично изготовленные из табачного листа в качестве сырьевого материала, приготовленного таким образом, чтобы использовать для курения, сосания, жевания или нюханья;

- вид табачного изделия – совокупность курительных и некурительных табачных изделий, сходных по потребительским свойствам и способу потребления. К ним относятся сигареты, сигары, сигариллы (сигариты), папиросы, табак для кальяна, табак курительный тонкорезанный, табак трубочный, биди, кретек, табак сосательный (снюс), табак жевательный, табак нюхательный, насвай и другие табачные изделия;

- табак для кальяна - вид курительного табачного изделия, предназначенного для курения с использованием кальяна и представляющего собой смесь резаного или рваного сырья для производства табачных изделий с добавлением или без добавления нетабачного сырья и иных ингредиентов.

- табак сосательный (снюс) - вид некурительного табачного изделия, предназначенного для сосания и полностью или частично изготовленного из очищенной табачной пыли и (или) мелкой фракции резаного табака с добавлением или без добавления нетабачного сырья и иных ингредиентов.

В соответствии со статьей 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» устанавливаются следующие понятия:

- никотинсодержащая продукция - изделия, которые содержат никотин (в том числе полученный путем синтеза) или его производные, включая соли никотина, предназначены для потребления никотина и его доставки посредством сосания, жевания, нюханья или вдыхания, в том числе изделия с нагреваемым табаком, растворы, жидкости или гели с содержанием жидкого никотина в объеме не менее 0,1 мг/мл, никотинсодержащая жидкость, порошки, смеси для сосания, жевания, нюханья, и не предназначены для употребления в пищу (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации, пищевой продукции, содержащей никотин в натуральном виде, и табачных изделий);

- устройства для потребления никотинсодержащей продукции - 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).

Спорная рекламная информация, содержащая в том числе надпись «все тут» и стрелку, направленную в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78, создает у потребителя стойкую ассоциацию с табачной и никотиносодержащей продукцией.

Исходя из вышеизложенного следует, что объектом рекламирования является реализуемая в магазине альтернативной табачной продукции «Шишка» табачная продукция (сигареты, снюс, табак для кальяна), никотиносодержащая продукция (одноразки, salt nic, стики, испары картриджи), а также устройства для потребления никотиносодержащей продукции (vape). Формирование интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке осуществляется за счет указания на ассортимент продукции и надписи «все тут» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78.

Выводы Комиссии, во том числе, подтверждаются позицией Членов Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее – Члены Экспертного совета).

Согласно единогласному мнению Членов Экспертного совета, высказанному на заседании 28.07.2022, спорная информация является рекламой, внимание привлекается за счет перечисления на светодиодном экране (консольной конструкции) перечня товаров (табачной и никотиносодержащей продукции), а также надписи: «всё тут» и изображения в виде стрелочки, указывающей на вход. Объектом рекламирования, по мнению членов Экспертного совета, является табачная и никотиносодержащая продукция, реализуемая в магазине табачной продукции «Шишка».

В состав Экспертного Совета при Кировском УФАС России входят представители органов местного самоуправления, научных организаций, общественных организаций, экспертов и специалистов в области лингвистики, психологии, журналистики, соответственно, в рассматриваемом случае их мнение принимается Комиссией в качестве надлежащего доказательства квалификации информации в качестве рекламы табачной и никотиносодержащей продукции.

Таким образом, вышеуказанная информация является рекламой табачной продукции, никотиносодержащей продукции и устройств для потребления никотиносодержащей продукции и на такую информацию, а также на порядок ее размещения распространяются положения Федерального закона «О рекламе».

Статья 7 Федерального закона «О рекламе» устанавливает перечень товаров, которые не подлежат рекламированию.

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.

ФАС России в письме от 14 января 2021 г. № АК/1262/21 «О внесении изменений в ФЗ «О рекламе» разъяснила следующее:

«Согласно новой редакции пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», вступающей в силу с 28.01.2021, 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.

С 28.01.2021 г., к действующему запрету на рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий, курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, также добавился запрет на рекламу таких товаров как устройства для потребления никотинсодержащей продукции (различные модификации устройств, используемых в качестве «электронных сигарет» для доставки никотина или нагревания табака), никотиносодержащая продукция (различные наполнители для электронных систем доставки никотина или нагревания табака, например, стики, жидкости, картриджи)».

Исходя из содержания рекламы, в том числе наличия в ней словосочетания «всё тут» с использованием графического элемента – стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78, установлено, что спорная реклама является рекламой табачной продукции, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции. Следовательно, указанная реклама нарушает требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несут рекламодаделец и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламодателем понимается 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» под рекламодателем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По адресу распространения спорной рекламы табачной, никотиносодержащей продукции и устройств для потребления никотиносодержащей продукции (610035, г. Киров, ул. Воровского, д. 78) расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка», розничная продажа табачной, никотиносодержащей продукции и устройств для потребления никотиносодержащей продукции в котором осуществляется индивидуальным предпринимателем <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>), что подтверждается кассовым чеком от 30.06.2022 (акт фиксации от 30.06.2022), актом фиксации рекламы от 30.06.2022, а также материалами,

направленными УМВД России по г. Кирову (письмо от 20.06.2022 № 2/836517Д (вх. № 3969 от 28.06.2022)) и Управлением Роспотребнадзора по Кировской области (письмо от 28.10.2022 № 43-00-06/59-3455-2022 (вх. № 6465 от 28.10.2022)) в адрес Кировского УФАС России.

Таким образом, исходя из содержания рекламы, места и способа ее распространения, информации о субъекте, осуществляющим деятельность в качестве продавца товаров (табачной, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции) магазина альтернативной табачной продукции «Шишка», Комиссия приходит к выводу, что рекламодателем и рекламораспространителем спорной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 Федерального закона «О рекламе», является индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>), который несет ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Порядок выдачи антимонопольным органом предписаний о прекращении нарушения требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлен Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила).

Согласно пункту 49 Правил при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу, обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Ввиду отсутствия в материалах дела документального подтверждения прекращения нарушения, Комиссией принято решение о необходимости выдачи ИП <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции или кальянов влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до четырех тысяч рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от ста пятидесяти тысяч до шестисот тысяч рублей.

Комиссия считает необходимым передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>).

Руководствуясь статьями 3, 7, 33, 36, 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «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 табачной продукции, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции следующего содержания: «*vape-тут* одноразки* SNUS* salt nic*», распространенную с использованием светодиодных элементов, размещенных в оконных проемах здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78; «*vape* испары картриджи* одноразки* сигареты* стики* табак для кальяна ВСЕ ТУТ*» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка», распространенную на светодиодном табло, установленном на внешней стене здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 78, поскольку она противоречит требованиям пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>) предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу Кировского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>).

Решение изготовлено в полном объеме «16» ноября 2022 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.