

РЕШЕНИЕ

21 февраля 2018 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;

<...> , специалист-

эксперт отдела контроля за рекламой

и недобросовестной конкуренцией,

рассмотрев дело № 116-08/2017, возбужденное в отношении ООО «ЕвроСтандарт» по факту распространения каталога специальных предложений от магазинов «Первый кеговый» № 007 (с 22 сентября по 08 октября 2017) с рекламой курительных принадлежностей с признаками нарушения требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии представителя ООО «ЕвроСтандарт» <...> по доверенности № 28 от 22.02.2018,

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 (далее – Заявитель) о распространении каталогов лица с коммерческим обозначением «Первый кеговый» с рекламой курительных принадлежностей.

Заявитель представил ксерокопию каталога специальных предложений от магазинов «Первый кеговый» № 007 (с 22 сентября по 08 октября 2017).

Челябинским УФАС России установлено, что указанный каталог с рекламой был размещен на Интернет-сайте <http://1кеговый.рф>.

По сведениям, размещенным на официальном сайте АНО «Координационный центр национального домена сети Интернет» www.cctld.ru, регистратором доменного имени 1кеговый.рф является ООО «Регистратор Р01».

ООО «Регистратор Р01» в письме вх. № 13415 от 16.10.2017 указало, что Администратором домена второго уровня является ООО «Евростандарт» с 13.09.2013.

ООО «Евростандарт» в письменных пояснениях вх. № 2326 от 22.02.2018 указало, что спорный каталог был пилотным (пробным) выпуском маркетингового журнала магазинов «Первый Кеговый». Изготовлено 100 экземпляров каталога и экспериментально они размещены в двух магазинах «Первый Кеговый» по адресам: г. Челябинск, ул. Калинина, д. 11 и г. Копейск, пр. Победы, д. 18. В каталоге изображены жидкости для испарителей без содержания никотина. Изображение взято из открытых источников и размещено в пилотном выпуске каталога «Первый Кеговый» с целью заполнить пустующее место ярким коллажом, в связи с чем оно не содержит указания на цену товара и его характеристики. По мнению ООО «Евростандарт», общество не нарушало законодательство Российской Федерации о рекламе.

Представитель ООО «Евростандарт» на заседании Комиссии пояснил, что в магазинах с коммерческим обозначением «Первый Кеговый» в продаже имеются, в том числе жидкости для испарителей с содержанием никотина.

Рассмотрев заявление и материалы, заслушав представителя ООО «Евростандарт» приводит к следующим выводам.

В каталоге специальных предложений от магазинов «Первый кеговый» № 007 (с 22 сентября по 08 октября 2017) (далее – каталог) присутствуют сведения «Моды. Vape Bar. Жидкости» и изображения товаров с идентификационными данными, в частности Cloud Berry: Sky blue, Amber и т.п., CUSTO: rico, tonico и т.п., Gurmani.

Факт изготовления данных каталогов подтверждается договором № ВК-0160-17 от 28.06.2017 между ООО «Типография ВК» и ООО «ЕвроСтандарт». Из

приложения № 1 к договору ВК-0160-17 от 28.06.2017 усматривается, что изготовлено всего 100 шт. каталога.

Факт распространения данного каталога подтверждается письменными пояснениями ООО «ЕвроСтандрт» вх. № 2326 от 22.02.2018 и представленной обществом адресной программой.

Этот же каталог размещен на Интернет-сайте 1кеговый.рф, что подтверждается актом осмотра Интернет-ресурса № 147-2017 от 09.10.2017.

По данным свободной энциклопедии «Викисловарь» к курительным принадлежностям относятся, в том числе вейп, электронная сигарета.

Вейп – это то же, что электронная сигарета; устройство, испаряющее ароматизированную жидкость и этим имитирующее курение.

Мод — это в общем смысле батарейный или аккумуляторный блок электронной сигареты, своего рода двигатель, который приводит весь вейп-девайс в движение.

Электронная сигарета — электронное устройство создающее высокодисперсный аэрозоль (пар) предназначенный для ингаляции (вдыхания). Может использоваться как в качестве средства доставки никотина, так и для вдыхания ароматизированного пара без никотина. Пар создаётся за счёт испарения специально подготовленной жидкости с поверхности нагревательного элемента и внешне похож на табачный дым. Устройство может быть выполнено в самых различных формах, в том числе и в формах, сходных с обычной сигаретой или курительной трубкой.

Электронная жидкость (также называемая "электронным соком") представляет собой смесь искусственных или естественных ароматизаторов, никотина, сахара и других органических или химических соединений. Ее добавляют в электронную сигарету. Эта жидкость нагревается механизмом электронной сигареты, а затем в виде аэрозоля поступает в организм в тот момент, когда пользователь делает вдох. Электронные жидкости выпускаются во множестве "ароматных" вариантов. Пользователи могут выбрать "свое" количество никотина - если они вообще хотят, чтобы никотин содержался в жидкости (по данным сайта <http://ru.e-cig-brands.com/e-liquid/luchshaya-elektronnaya-zhidkost/>).

Таким образом, основным предназначением электронного парогенератора является процесс вдыхания (выдыхание) паров с содержанием никотина либо без никотина.

По данным открытых источников в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» одно из явлений современной вейпкультуры заключается в создании закрытых клубов для любителей попарить в компании единомышленников. Такие заведения носят названия вейпбаров (**Vape Bar**)

или вейппабов. В вейпбаре можно приобрести девайс, жидкости и прочие аксессуары.

По информации, размещенной в различных источниках информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» CloudBerry, Gusto жидкости для электронных сигарет отечественного производителя, представлены в разных вкусах: RUBY, SKY BLUE, GREEN, AMBER, VIOLET, AQUA и т.д. (smokingman.ru и т.д.).

Из анализа сведений, размещенных в каталоге, следует, что информация о курительных принадлежностях направлена на привлечение внимания к определенным товарам, в частности жидкостям для электронных сигарет Cloud Berry, Gusto.

Поскольку электронное устройство (вейп) и сопутствующие к нему товары (моды, жидкость) предназначены для процесса курения, в данном случае информация о «Vape Bar» и реализации лицом с коммерческим обозначением «Первый Кеговый» товаров (моды, жидкости, в части Cloud Berry, Gusto и т.д.) является рекламой курительных принадлежностей.

Доводы ООО «Евростандарт» о том, что данную информацию нельзя отнести к рекламе, поскольку размещены изображения однородных предметов без индивидуализирующих признаков, без указания цены и характеристики товаров, Комиссия не принимает по следующим основаниям.

Согласно статье 3 Федерального закона "О рекламе" товар - это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Частью 1 статьи 467 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что если по договору купли-продажи передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами.

Таким образом, объектом рекламирования может выступать тот товар, предназначенный для продажи или иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

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; 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;

Рекламой признается информация, позволяющая четко обозначить, индивидуализировать конкретный объект рекламирования, выделить его среди однородных товаров и сформировать к нему интерес в целях продвижения на рынке, в том числе в случае размещения такой информации на рекламных конструкциях.

В рекламе присутствует информация о месте приобретения товара «Vape Bar» наряду с изображением жидкостей Gusto, на которых указана информация «70/30», «3» и вкусы rico, fresco и т.д., а также жидкостей CloudBerry, на которых размещены сведения «1,5» и вкусы SKY BLUE, Amber и т.п.

Таким образом, размещенная информация является рекламой поскольку содержит наименование места продажи продукции «Vape Bar» и наименование товара Gusto, CloudBerry, его характеристики (вкусы) - rico, fresco и т.п, а также содержание никотина «3», «1,5», что позволяет его выделить среди других однородных товаров и привлечь к ним внимание, а также формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 8 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Согласно части 1 статьи 16 Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещается реклама и стимулирование продажи табака, табачной продукции и (или) потребления табака.

С учетом изложенного, реклама курительных принадлежностей, распространенная в каталоге специальных предложений от магазинов «Первый кеговый» № 007 (с 22 сентября по 08 октября 2017), в том числе размещенного на Интернет-сайте 1кеговый.рф нарушает пункт 8 статьи 7 Федерального 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» рекламодатель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем и рекламодателем рекламы надлежит признать ООО «Евростандарт», заключившего договор № ВК-0160-17 от 28.06.2017 с ООО «Типография ВК» на изготовление каталога специальных предложений от магазинов «Первый кеговый» № 007 (с 22 сентября по 08 октября 2017) и реализующего жидкости для электронных сигарет.

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.

Сведения о прекращении размещения каталога специальных предложений от магазинов «Первый кеговый» № 007 (с 22 сентября по 08 октября 2017) с рекламой курительных принадлежностей на Интернет-сайте 1кеговый.рф у антимонопольного органа отсутствуют.

Поскольку ООО «ЕвроСтандарт» не представило Комиссии материалы о том, что распространение ненадлежащей рекламы прекращено, Челябинское УФАС России считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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 в каталоге специальных предложений от магазинов «Первый кеговый» № 007 (с 22 сентября по 08 октября 2017) со сведениями: «Моды. Vape Bar. Жидкости» и изображением товаров с идентификационными данными, в частности Cloud Berry: Sky blue, Amber и т.п., CUSTO: rico, tonico и т.п., Gurmani, поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Евростандарт» предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Евростандарт» и его должностного лица.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ О РЕКЛАМЕ

21 февраля 2018 года г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя –
начальник отдела контроля за
рекламой и недобросовестной
конкуренцией Челябинского УФАС
России;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России;

члены Комиссии:

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

на основании своего решения от 21.02.2018 по делу № 116-08/2017 о признании ненадлежащей рекламы, размещенной в каталоге специальных предложений от магазинов «Первый кеговый» № 007 (с 22 сентября по 08 октября 2017) со сведениями: «Моды. Vape Bar. Жидкости» и изображением товаров с идентификационными данными, в частности Cloud Berry: Sky blue, Amber и т.п., CUSTO: rico, tonico и т.п., Gurmani, поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «ЕвроСтандарт» незамедлительно со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», а именно не распространять каталог специальных предложений от магазинов «Первый кеговый» № 007 (с 22 сентября по 08 октября 2017) с рекламой курительных принадлежностей, в том числе на Интернет-сайте <http://1кеговый.рф>.

2. ООО «ЕвроСтандарт» представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области доказательство исполнения пункта 1 настоящего предписания **до 10 апреля 2018 года** (скрин-шоты Интернет-сайта <http://1кеговый.рф>).

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

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Челябинское УФАС России вправе в соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях привлечь виновное лицо к административной ответственности.