Р Е Ш Е Н И Е № 8-17р

16. февраля 2018 г. г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

1. <…> • заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
2. <…> • начальник отдела контроля рынков, член Комиссии
3. <…> • старший государственный инспектор отдела контроля рынков, член Комиссии,

рассмотрев дело № 8-17р по признакам нарушения п. 8 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») выразившегося в размещении ИП Г. на фасаде здания, находящегося по адресу: г. Ртищево, ул. Красная, д. 2, рекламного баннера, на котором схематично изображены кальян, сигареты и зажигалка с надписью «ТАБАЧНЫЙ МИНИМАРКЕТ ПАРТАБАК»,

УСТАНОВИЛА:

В Саратовское УФАС России поступили заявления физических лиц о размещении ИП Г. на фасаде жилого дома, расположенного по адресу: г. Ртищево, ул. Красная, д. 2, рекламной конструкции, на которой схематично изображен кальян, сигареты и зажигалки, с надписью: «ТАБАЧНЫЙ МИНИМАРКЕТ ПАРТАБАК».

В результате рассмотрения заявления комиссией Саратовского УФАС России установлено следующее.

На фасаде жилого дома, расположенного по адресу: г. Ртищево, ул. Красная, д. 2, находится рекламная конструкция, содержащая следующую информацию: «партабак.рф ПАРТАБАК табачный минимаркет». Также, на указанной рекламной конструкции содержатся следующие графические изображения, выполненные в красном цвете на белом фоне: слева расположены изображения электронной сигареты вейп, жидкости для заправки вейпа. Под изображением расположена надпись «ПАРТАБАК табачный минимаркет», при этом «ПАРТАБАК» расположено над словосочетанием «табачный минимаркет». Указанные изображения и надписи обведены красной рамкой прямоугольной формы с округлым верхом. В центре изображены пачка сигарет и дымящаяся сигарета. Под изображением расположена надпись «ПАРТАБАК табачный минимаркет», при этом «ПАРТАБАК» расположено над словосочетанием «табачный минимаркет». Указанные изображения и надписи обведены красной рамкой прямоугольной формы с округлым верхом. Справа изображен кальян. Под изображением расположена надпись «ПАРТАБАК табачный

минимаркет», при этом «ПАРТАБАК» расположено над словосочетанием «табачный минимаркет». Указанные изображения и надписи обведены красной рамкой прямоугольной формы с округлым верхом (далее – Реклама).

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

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

В соответствии со ст. 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 и табачные изделия запрещаются: реклама и стимулирование продажи табака, табачной продукции и (или) потребления табака.

Согласно рамочной конвенции ВОЗ по борьбе против табака (Женева, 21.05.2003 года) реклама и стимулирование продажи табака означает любой вид передачи коммерческой информации, рекомендации или действия с целью, результатом или вероятным результатом стимулирования продажи табачного изделия или употребления табака, прямо или косвенно.

В Рекламе присутствуют графические знаки, имеющие яркое оформление и оказывающие побудительное воздействие на потребителя, в том числе создают интерес к табачной продукции и курительным принадлежностям. Продавец акцентирует внимание потребителя на изображенных табачных изделиях и принадлежностях.

В соответствии с ч. 5 ст. 19 Федерального закона от 23.02.2013 № 15- ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» (далее - Федеральный закон от 23.02.2013 № 15-ФЗ) информация о табачной продукции, предлагаемой для розничной торговли, доводится продавцом в соответствии с законодательством Российской Федерации о защите прав потребителей до сведения покупателей посредством размещения в торговом зале перечня продаваемой табачной продукции, текст которого выполнен буквами одинакового размера черного цвета на белом фоне и который составлен в алфавитном порядке, с указанием цены продаваемой табачной продукции без использования каких-либо графических изображений и рисунков.

С учетом ч. 5 ст. 19 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ информация о табачной продукции, в целях доведения ее до потребителя не может располагаться на фасаде здания, в котором происходит реализация такой продукции.

Согласно Постановлению Пленума ВАС от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами Федерального Закона «О рекламе» при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару

достаточно изображения части сведений о товаре.

По мнению ФАС России, изложенному в письмах ФАС России от 28.10.2013 № АК/47658/13 «О квалификации конструкций в качестве рекламных или информационных», от 27.12.2017 г. N АК/92163/17 «О разграничении понятий вывеска и реклама» фотографии и изображения товаров также не могут быть признаны вывеской, поскольку не содержат информации, обязательной к размещению согласно Закону Российской Федерации "О защите прав потребителей".

При оценке информации на предмет ее отнесения к вывеске или рекламе необходимо руководствоваться как содержанием такой информации, так и всеми обстоятельствами ее размещения.

При решении вопроса о размещении на здании обязательной для потребителей в силу закона или обычая делового оборота информации (вывеска) или рекламы, следует принимать во внимание целевое назначение и обстоятельства размещения такой информации на здании.

Если целевым назначением сведений о наименовании организации и виде ее деятельности не является информирование о месте входа в организацию или месте нахождения организации (в том числе с учетом помещения, занимаемого организацией в здании), то такие сведения могут быть квалифицированы как реклама. Обстоятельства размещения таких сведений подлежат дополнительной оценке.

Данная рекламная конструкция, расположенная на фасаде здания, находящегося по адресу: г. Ртищево, ул. Красная, д. 2, так же не является вывеской, поскольку не содержит информацию о месте нахождения продавца реализуемого товара, его наименовании и режиме работы. Информация о реализуемом товаре распространена на фасаде здания и направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц. Так же на рекламной конструкции отсутствует информация о режиме работы, сведения о месте нахождения организации.

Вместе с тем, совокупность указанной в Рекламе информации привлекает интерес к деятельности магазина и реализуемому в нем товару (табачным изделиям и курительным принадлежностям) и по своему содержанию и формату размещения направлена на привлечение внимания и поддержания интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции, с целью продвижения товаров. Товаром данного магазина являются табачные изделия и курительные принадлежности.

Согласно Информационному письму Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 №37 информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Таким образом, размещение на фасаде здания рекламной информации, содержащей схематичные изображения кальяна, сигарет и вейпа с жидкостью для заправки вейпа, с надписью «ТАБАЧНЫЙ МИНИМАРКЕТ ПАРТАБАК», занимающего угол с торца дома, находящегося по адресу: г. Ртищево, ул. Красная, д. 2., не является обязательной для размещения информацией. Изображения на рекламной конструкции формируют интерес потребителей к употреблению табачных изделий. Такая информация оценивается как реклама деятельности по организации продажи табака, табачных изделий и курительных принадлежностей.

Таким образом, Реклама, содержащая изображения электронной сигареты вейп, жидкости для заправки вейпа, пачки сигарет и дымящейся сигареты, кальяна содержит признаки нарушения п. 8 ст. 7 Закона «О рекламе».

Из информации на вывеске с указанием режима работы, расположенной на двери магазина с коммерческим обозначением «ПАРТАБАК», коммерческая деятельность осуществляется ИП Г., по адресу: Саратовская обл., г. Ртищево, ул. Красная, д.2.

В соответствии с ч. 6 и ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований п. 8 ст. 7 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с п. 5 ст. 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламораспространителем и рекламодателем данной рекламы является ИП Г.

Таким образом, ИП Г., разместив на фасаде жилого дома, расположенного по адресу: г. Ртищево, ул. Красная, д. 2, Рекламу, содержащую изображения электронной сигареты вейп, жидкости для заправки вейпа, пачки сигарет и дымящейся сигареты, кальяна, нарушил п. 8 ст. 7 Закона «О рекламе».

Руководствуясь пунктом 2 части 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, содержащую изображения электронной сигареты вейп, жидкости для заправки вейпа, пачки сигарет и дымящейся сигареты, кальяна, размещенную на фасаде жилого дома по адресу: г. Ртищево, ул. Красная, д. 2, поскольку в ней нарушены требования статьи п. 8 ст. 7 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ "О рекламе".

2. Выдать ИП Г. предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, а именно:

2.1. ИП Г. в срок, не превышающий 5 дней со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, прекратить распространение рекламы содержащей изображения электронной сигареты вейп, жидкости для заправки вейпа, пачки сигарет и дымящейся сигареты, кальяна.

2.2. ИП Г. представить в Саратовское УФАС России письменные доказательства

исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок, не превышающий 5 дней со дня исполнения настоящего предписания.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Саратовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 05 марта 2018 года. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии: <…>

<…>