

## Определение

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 011/05/7-554/2023 И НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА К РАССМОТРЕНИЮ

30 июня 2023 года г. Сыктывкар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, <...> Коми УФАС России, рассмотрев заявление Министерства сельского хозяйства и потребительского рынка Республики Коми от 28.04.2023 № 21-08/4765 (вх. № 2143-ЭП/23 от 02.05.2023) по факту нарушения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛ:

В Коми УФАС России поступило заявление Министерства сельского хозяйства и потребительского рынка Республики Коми от 28.04.2023 № 21-08/4765 (вх. № 2143-ЭП/23 от 02.05.2023) о нарушении рекламного законодательства при распространении рекламы магазина кальянов.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 51, около входа и на внешних стенах магазина кальянов «Vazooka Store» размещены, в том числе следующие изображения и информация:

- изображение подмигивающей девушки в топе с надписью «Vazooka», со сложенными в жесте одобрения пальцами руки (четыре пальца сжаты в кулак, большой палец поднят вверх), а также дыма, кальяна, углей, колбы, калауда (далее – реклама-1);
- изображение девушки с сигаретой в руках, сидящей на мотоцикле с надписью «Vazooka», выпускающей дым изо рта, а также кальяна, углей, колбы, калауда (далее – реклама-2);
- изображение сидящей на скамье девушки в топе с надписью «Vazooka», с электронной сигаретой в руке, а также дыма, кальяна, углей, колбы, калауда, батареек; под изображением девушки размещена фраза «села электронка...» (далее – реклама-3);
- изображение девушки в темных очках, в топе с надписью «Vazooka», выпускающей дым изо рта, держащей в одной руке пистолет, в другой – мундштук кальяна, а также кальяна, углей, колбы, калауда; рядом с изображением девушки размещены слова «CALLIANO KILLER» (далее – реклама-4);
- изображение девушки с эмоцией страха на лице, схватившей себя за волосы, в

топе с надписью «Bazooka», а также кальяна, углей, колбы, калауда, часов; над изображением девушки размещена фраза «БЕЗ КАЛЬЯНА СУТКИ» (далее – реклама-5).

В соответствии с положениями, установленными п. 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.

При этом в соответствии с пунктами 2 и 5 части 2 статьи 2 Закона о рекламе данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Согласно пункту 18 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске, в том числе с использованием товарного знака.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, также не является рекламой. То обстоятельство, что информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, приведена не в полном объеме, само по себе не влечет признания этой информации рекламой. Не следует рассматривать в качестве рекламы и размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

Таким образом, указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности (аптека, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (хлеб, продукты, мебель) может быть признано обычаем делового оборота, и на такие информационные конструкции нормы Закона о рекламе не распространяются.

Из имеющихся материалов усматривается, что рассматриваемые изображения и информация размещены в пределах занимаемого магазином «Bazooka Store» помещения. Однако данная информация не является обязательной к размещению в силу Закона о защите прав потребителей.

Согласно разъяснениям, данным ФАС России в письме от 09.06.2023 № КТ/45669/23 (вх. № 3377-ЭП/23 от 09.06.2023), при решении вопроса о размещении на здании обязательной для потребителей информации (вывеска) или рекламы следует

принимать во внимание ее целевое назначение и обстоятельства размещения такой информации на здании. По мнению ФАС России, если целевым назначением сведений о наименовании организации и виде ее деятельности не является информирование о месте нахождения организации (в том числе, с учетом помещения, занимаемого организацией в здании), то такие сведения могут быть квалифицированы как реклама. По мнению ФАС России, целевым назначением размещения на фасаде жилого дома, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 51, информации с использованием слова «Vazooka», а также изображениями дыма, кальяна, углей, колбы, девушки с сигаретой в руках, мотоцикла является привлечение внимания, формирование и поддержание интереса потребителей к деятельности магазина «Vazooka», являющегося продавцом кальянов. Следовательно, указанная информация представляет собой рекламу, объектом рекламирования в которой выступает магазин «Vazooka», являющийся продавцом кальянов.

Из имеющихся материалов усматривается, что рассматриваемые изображения и информация содержат следующие признаки рекламы:

- распространены посредством размещения на фасаде здания;
- адресованы неопределенному кругу лиц;
- направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования – магазину «Vazooka», формирование или поддержание интереса к нему, и его продвижение на рынке.

Таким образом, вышеуказанные изображения и информация являются рекламой (далее – рассматриваемые рекламы).

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, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» 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 части 5 статьи 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» запрет рекламы табака, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе.

**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.**

При этом в соответствии с частью 4 статьи 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные данным 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 данным Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

ФАС России в письме от 09.06.2023 № КТ/45669/23 (вх. № 3377-ЭП/23 от 09.06.2023) указала, что реклама магазина «Vazooka» содержит признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, поскольку из указанной рекламы явно следует, что объектом рекламирования выступает деятельность магазина, связанная с продажей кальянов.

При таких обстоятельствах рассматриваемые рекламы размещены с признаками нарушения требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

**В силу пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции, в том числе с использованием устройств для потребления никотинсодержащей продукции, и потребления алкогольной продукции.**

Коми УФАС России 03.10.2019 заключено соглашение с Саморегулируемой организацией Ассоциация маркетинговой индустрии «Рекламный совет» (далее – СРО АМИ РС, соглашение). Предметом соглашения является, в том числе организация профессионально-консультационного взаимодействия Коми УФАС России и СРО АМИ РС по вопросам экспертизы и оценки рекламы на предмет соответствия требованиям действующего законодательства.

В соответствии с п. 2.1 соглашения в случае возникновения у Коми УФАС России вопросов относительно содержания и восприятия рекламы, распространяемой на территории региона, рассматриваемой Коми УФАС России на основании обращения юридических или физических лиц или в результате собственного мониторинга, Коми УФАС России вправе направить соответствующий запрос в СРО АМИ РС, поставив в нем необходимые вопросы, касающиеся спорной рекламы и/или переслав соответствующую жалобу юридического или физического лица.

В связи с чем, Коми УФАС России запросило мнение экспертов СРО АМИ РС относительно рассматриваемых изображений и информации с просьбой рассмотреть их на предмет восприятия с точки зрения потребителя.

СРО АМИ РС по результатам рассмотрения запроса Коми УФАС России письмом от 23.06.2023 № 171-1430 (вх. № 3793/23 от 23.06.2023) представила решение, в котором указала на выявление нарушения пункта 3 части 5 статьи 5 и пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе. Эксперты, в том числе указали, что в рассматриваемом материале присутствует реклама табака, табачной продукции, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, и изображен процесс курения.

В руке у девушки, сидящей на мотоцикле (реклама-2), изображен предмет, похожий на сигарету, а изо рта идет дым. В руке девушки, сидящей на скамье (реклама-3), изображен предмет, похожий на электронную сигарету, из которой идет дым. В руке девушки в темных очках (реклама-4) изображен предмет, похожий на мундштук кальяна, а изо рта идет дым. В совокупности данные изображения указывают на то, что изображен процесс курения и потребления никотинсодержащей продукции.

При таких обстоятельствах рассматриваемые реклама-2, реклама-3, реклама-4 размещены с признаками нарушения требований пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

**В силу пункта 1 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование иностранных слов и выражений, которые могут привести к искажению смысла информации.**

Согласно части 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 68 Конституции Российской Федерации, частью 1 статьи 1 Федерального закона от 01.06.2005 № 53-ФЗ «О государственном языке Российской Федерации» (далее – Закон о государственном языке) государственным языком Российской Федерации на всей ее территории является русский язык.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 3 Закона о государственном языке государственный язык Российской Федерации подлежит обязательному использованию, в том числе в рекламе.

В силу части 2 статьи 3 Закона о государственном языке в случаях использования в сферах, указанных в части 1 настоящей статьи, наряду с государственным языком Российской Федерации государственного языка республики, находящейся в составе Российской Федерации, других языков народов Российской Федерации или иностранного языка тексты на русском языке и на государственном языке республики, находящейся в составе Российской Федерации, других языках народов Российской Федерации или иностранном языке, если иное не установлено законодательством Российской Федерации, должны быть идентичными по содержанию, равнозначными по размещению и техническому оформлению (иметь одинаковые параметры - цвет, тип и размер шрифта), выполнены разборчиво, звуковая информация (в том числе в аудио- и аудиовизуальных материалах, теле- и радиопрограммах) на русском языке и указанная информация на государственном языке республики, находящейся в составе Российской Федерации, других языках народов Российской Федерации или иностранном языке, если иное не установлено законодательством Российской Федерации, также должна быть идентичной по содержанию, звучанию и способам передачи.

В силу части 3 статьи 3 Закона о государственном языке положения части 2 настоящей статьи не распространяются на фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания, а также теле- и радиопрограммы, аудио- и

аудиовизуальные материалы, печатные издания, предназначенные для обучения государственным языкам республик, находящихся в составе Российской Федерации, другим языкам народов Российской Федерации или иностранным языкам.

Таким образом, в силу положений части 2 статьи 3 Закона о государственном языке в рекламе допускается использование иностранных слов и выражений при одновременном присутствии в рекламе их идентичного перевода на русский язык.

Потребителями рекламной информации выступают граждане, как обладающие знаниями иностранных языков, так и не обладающие, соответственно, отсутствие перевода иностранных слов на русский язык может привести к неполному уяснению смысла выражений и искажению смысла информации.

В рекламе-4 использованы слова на иностранном языке «CALLIANO KILLER» без идентичного содержания и технического оформления на русском языке.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама-4 размещена с признаками нарушения требований пункта 1 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям пунктов 1, 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Согласно частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

Частью 8 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

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 силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из имеющихся материалов усматривается, что торговую деятельность в магазине «Bazooka Store» осуществляет индивидуальный предприниматель <...>.

В связи с чем, из имеющихся материалов усматривается, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемых реклам является ИП <...>.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктом 24 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел,

возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 № 1922,

## **ОПРЕДЕЛИЛ:**

1. Возбудить производство по делу № 011/05/7-554/2023 по признакам нарушения пунктов 1, 3 части 5 статьи 5 и пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

2.1. заявителя – Министерство сельского хозяйства и потребительского рынка Республики Коми;

2.2. лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, – ИП <...>.

3. Назначить дело № 011/05/7-554/2023 к рассмотрению **на 27 июля 2023 года на 11 часов 00 минут** по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А.

4. **ИП <...> в срок не позднее 25 июля 2023 года** представить следующие копии документов и письменную информацию:

4.1. О рекламодателе, рекламопроизводителе и рекламораспространителе рассматриваемых реклам, с указанием по каждому такому лицу: полного наименования, адреса места нахождения – для юридических лиц; Ф.И.О., адреса места регистрации – для физических лиц.

4.2. Копии всех документов со всеми изменениями, дополнениями и приложениями (в том числе, приказов, распоряжений, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ, электронной переписки), опосредующих производство и распространение рассматриваемых реклам.

4.3. Письменные пояснения каждого последовательно совершенного действия, направленного на производство и распространение рассматриваемых реклам.

4.4. Поясняющие, кто определил содержание рассматриваемых реклам, их наполнение, кем, когда и каким образом одобрены (утверждены, согласованы) рекламы; в случае если рекламы не утверждались и не согласовывались, представьте соответствующую поясняющую письменную информацию с указанием причин непринятия мер по согласованию.

4.5. О периоде распространения рассматриваемых реклам, с указанием дат начала и окончания распространения; если распространение продолжается на дату представления ответа – с указанием соответствующей поясняющей информации и даты начала распространения.

4.6. О причинах распространения рассматриваемых реклам без учета требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

4.7. О причинах распространения рассматриваемых рекламы-2, рекламы-3, рекламы-4 без учета требований пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

4.8. О причинах распространения рассматриваемой рекламы-4 без учета требований пункта 1 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

4.9. Перечень продукции, которая реализуется в магазине «Bazooka Store», расположенном по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 51, с приложением копий подтверждающих документов (прайс-листов, иных).

4.10. Копии документов (договора аренды, иного), на основании которых ИП <...> пользуется помещением для размещения магазина «Bazooka Store», расположенного по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 51.

4.11. Иные документы и письменную информацию, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

5. **ИП <...> вправе (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо письменно сообщить о возможности рассмотрения дела в свое отсутствие в срок до 25 июля 2023 года.**

**9. Министерство сельского хозяйства и потребительского рынка Республики Коми** вправе обеспечить явку руководителя (с паспортом и документами, удостоверяющими служебное положение) и (или) представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо письменно сообщить о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя Министерства **в срок до 25 июля 2023 года.**

**Примечание:**

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия и указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

**В соответствии с ч. 6 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление в Федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) – влечет наложение административного штрафа.**