

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 058/05/7-831/2022

января 2023 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

исполнительная часть решения объявлена 27 января 2023 года.

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

рассмотрев дело № 058/05/7-831/2022, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе (далее – ФЗ «О рекламе»); (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) поступило обращение, перенаправленное в адрес Роскомнадзора по Пензенской области (от 17.11.2022 вх. №4786-э) и в адрес Роспотребнадзора по Пензенской области (от 18.11.2022 вх. №4820-э) по поводу трансляции рекламным агентством «Визуал» в общественных местах в Пензенской области (в том числе в отделениях «Почта России») видеороликов с рекламой магазина электронных сигарет и аксессуаров «LIGHT BOX» с изображением устройств для потребления никотинсодержащей жидкости (к обращению приложен видеоролик).

Пензенским УФАС России определением от 28.11.2022 по факту распространения указанной рекламы возбуждено дело № 058/05/7-831/2022 по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе. К участию в деле в качестве истца, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, привлечена ИП. Рассмотрение дела было отложено на 21.12.2022.

Исполнительным определением от 21.12.2022 рассмотрение дела было отложено до 27.01.2023.

На заседании Комиссии 27.01.2023 ИП не присутствовала. В адрес Пензенского УФАС России представила ходатайство о рассмотрении дела № 058/05/7-831/2022 без ее участия.

На основании представленных документов, Комиссия пришла к следующему выводу.

В ходе рассмотрения обращения установлено, что на плазменных панелях, установленных в г. Заречный Пензенской области по адресу: ул. Ленина, 70а (магазин «Моя сантехника»); ул. Ленина, 18б («Почта России»); проспект 30 лет Победы, 22 (универсам «Победа»); ул. Строителей, 4а (ЕРКЦ); проспект Мира, 5 (ТЦ

зна»); ул. Братская, 2 (магазин «Колосок»); ул. Комсомольская, 10а (ТЦ «Ряд»); ул. Лена, 18а (ТЦ «Дубрава»), демонстрируются видеоролики с рекламой магазина электронных сигарет и аксессуаров «LIGHT SMOKE» с изображением устройств для потребления никотинсодержащей продукции.

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространственная 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 под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, в данном случае к услугам магазина электронных сигарет и аксессуаров «LIGHT SMOKE» (с изображением устройств для потребления никотинсодержащей продукции), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Из имеющегося в деле видеоролика очевидно следует, что реклама магазина электронных сигарет и аксессуаров «LIGHT SMOKE» (с изображением устройств для потребления никотинсодержащей продукции) была доступна для обозрения и посетителям магазина «Моя сантехника», «Почта России», универсама «Беда», ТЦ «Арена», магазина «Колосок», ТЦ «Ряд», ТЦ «Дубрава».

В соответствии с частью 4 статьи 2 Закона о рекламе, специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении 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 которого Законом о рекламе установлены специальные требования и ограничения.

Согласно п. 2 ст. 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования – товар, средство 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 азартных играх, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Объектом рекламирования в данном случае является деятельность продавца магазина электронных сигарет и аксессуаров «LIGHT SMOKE»), предлагающего к продаже даже устройство для потребления никотинсодержащей продукции.

Средством распространяемой рекламы продвигается деятельность продавца аксессуаров, предназначенных для процесса курения – устройство для потребления

этинсодержащей продукции.

В данном случае в спорной информации явно присутствуют сведения, имеющие этой целью привлечение внимания к устройству для потребления этинсодержащей продукции как к объекту рекламирования. Как указано в п. 2 постановления Пленума ВАС №58 от 08.10.2012 №58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», сообщение 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.

Суд, оценив содержание спорной информации, способ и манеру сообщения, приходит к выводу, что рассматриваемая в деле информация имеет целью выделение конкретного товара (устройство для потребления этинсодержащей продукции), привлечение к нему внимания потребителей и продвижение его на рынке и, соответственно, в силу соответствия указанным признакам рекламы, установленным п. 1 ст. 3 Закона о рекламе данная информация является рекламой и на нее распространяются требования антимонопольного законодательства.

Реклама продавца «магазин электронных сигарет и аксессуаров «LIGHT SMOKE» имеет побудительный характер, стимулирует интерес к приобретению устройств для потребления никотинсодержащей продукции, и способствует росту числа потребителей таких товаров, что приводит к ухудшению состояния здоровья населения.

Согласно п. 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, отдельных принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, сигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов.

В соответствии с п. 12 ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 23.02.2013 N 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» (далее - Федеральный закон от 23.02.2013 N 15-ФЗ) 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).

Пункт 16 Федерального закона от 23.02.2013 N 15-ФЗ установлен запрет рекламы и рекламирования продажи табака, табачных изделий или никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов, курения табака или никотинсодержащей продукции.

известно, что "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 том числе:..." (далее указан конкретный вид форм стимулирования).

ответственно, распространение вышеуказанной рекламы, с учетом ее содержания и места размещения не соответствует требованиям действующего законодательства о рекламе.

с учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемая информация, распространяемая в период с октября по ноябрь 2022 года на электронных панелях, установленных в г. Заречный Пензенской области (магазин электронных сигарет и аксессуаров «LIGHT SMOKE» с изображением устройства потребления никотинсодержащей продукции) является рекламой и нарушает требования пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

на основании пункта 4 статьи 3 Закона о рекламе, ненадлежащей является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

согласно частями 6, 7 ст. 38 Закона о рекламе ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям п. 8 ст. 7 Закона о рекламе, несут и рекламодаделец, и рекламодателем, и рекламодатель, и рекламодатель.

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

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

рекламодателем является индивидуальный предприниматель, что подтверждается договором оказания услуг по размещению рекламы №25 от 01.02.2022, заключенным с индивидуальным предпринимателем.

исходя из вышеизложенного, и, основываясь на фактических обстоятельствах дела, Комиссия пришла к выводу, что ИП нарушила требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

согласно статье 1 Закона о рекламе, целями данного закона являются развитие конкуренции товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждение нарушения законодательства

сийской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей лампы.

Четвертой 33 Закона о рекламе предусмотрены полномочия антимонопольного органа на осуществление государственного надзора в сфере рекламы, в частности, выдавать рекламодателям, рекламораспространителям, ламопроизводителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В ходе рассмотрения дела ИП 25.01.2023 в адрес Пензенского УФАС России была предоставлена письменные пояснения из которых следует, что изображение устройства для потребления никотинсодержащей продукции, из видеороликов получено.

В связи с чем, Комиссия Пензенского УФАС России приходит к выводу о предписании ИП не выдавать.

В силу части 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламодателями, ламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.11.2020 № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ненадлежащей рекламу магазина электронных сигарет и кассет «LIGHT SMOKE» с изображением устройств для потребления никотинсодержащей продукции, распространенную ИП в октябре-ноябре 2022 года на плазменных панелях, установленных в г. Заречный Пензенской области по адресу: ул. Ленина, 70а (магазин «Моя сантехника»); ул. Ленина, 18б («Почта России»); проспект 30 лет Победы, 22 (универсам «Победа»); ул. Строителей, 4а Ц); проспект Мира, 5 (ТЦ «Арена»); ул. Братская, 2 (магазин «Колосок»); ул. Сомовская, 10а (ТЦ «Ряд»); ул. Ленина, 18а (ТЦ «Дубрава»), поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Пензенского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях.