

Индивидуальному підприємця

<...>

КУМИ

<...>

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 042/05/5-586/2024

«08» июля 2024г. г. Кемерово

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

Заместителя

председателя Комиссии: <...> заместителя руководителя управления;

Членов Комиссии: <...> старшего специалиста 1 разряда отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

<...> главного специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев материалы дела № 042/05/5-586/2024 о распространении индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>, дата рождения <...>, ОГРНИП 304423018200027 присвоен 30.06.2004 ИНН 423000569808) рекламы, содержащей признаки нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение КУМИ г. Юрги (исх. от

04.04.2024 № 01-12/872, вх. от 10.04.2024 № 4140/24) о наличии признаков нарушения требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», выразившихся в размещении рекламных конструкций с изображением женщин, демонстрирующей процесс курения, пускающих дым.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 статье 3 ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимают 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.

Из разъяснений Президиума ВАС РФ в пункте 16 информационного письма от 25.12.1998 № 37, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Согласно части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Из представленных материалов КУМИ г.Юрги следует, что была проведена фотосъемка спорной рекламы, размещенной по адресу: г. Юрга, ул. Машиностроителей, 49, составлен Акт осмотра и установлено следующее:

- на перилах лестницы, ведущей в нежилое помещение, в котором расположен магазин кальянной и вейп продукции «SMOG», расположенный по адресу: Юрга, ул. Машиностроителей, 49 размещены три баннера, на которых изображены лица женщин, демонстрирующих процесс курения. Какой – либо текст на баннерах отсутствовал;

-на козырьке входного тамбура размещена вывеска с названием магазина «Магазин кальянной и вейп продукции, а также вывеска в виде объемных букв SMOG;

-справа от входа в нежилое помещение, на фасаде жилого многоквартирного дома размещен баннер содержащий следующий текст: «SMOG», «магазин кальянной и вейп продукции».

Согласно Акту осмотра, КУМИ г.Юрги установлен факт размещения рекламы магазина, табачной продукции и курительных принадлежностей по адресу: г. Юрга, ул. Машиностроителей, 49.

В соответствии с пунктами 2 и 5 части 2 статьи 2 ФЗ «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.

Кроме того, 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.

При этом не является рекламой 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.

К данным сведениям не применяются требования законодательства Российской Федерации о рекламе, и следовательно вывеска и баннер «SMOG», «магазин кальянной и вейп продукции» не являются рекламой.

Размещенные у входа в магазин баннеры спорной рекламы, с изображением женщин, демонстрирующих процесс курения, пуская дым привлекают интерес потребителей к деятельности данного магазина по продаже табачной продукции, курительных принадлежностей и аксессуаров к ним (магазин кальянной и вейп продукции), дает явное представление о реализации данных товаров и по своему содержанию и формату размещения направлена на привлечение внимания посетителей к данному магазину и поддержанию интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции.

Данная спорная реклама имеет направленность на привлечение внимания к продукции магазина (магазин кальянной и вейп продукции), который осуществляет предпринимательскую деятельность на одной из главных городских улиц, на которой большой трафик прохожих, способствуют тому, что ознакомиться с размещенной рекламой на баннерах могут не только посетители магазина, но и прохожие, в том числе несовершеннолетние, что вступает в противоречие с требованием пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», поскольку представляет собой рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции и потребления алкогольной продукции. В рассматриваемой рекламе используется изображение процессов курения, что не допустимо.

Согласно сведениям представленным КУМИ г.Юрги, эксплуатирует указанные баннеры, на которых размещена спорная реклама и осуществляет предпринимательскую деятельность в магазине «SMOG. Магазин кальянной и вейп продукции» индивидуальный предприниматель <...> (далее - ИП <...>, ОГРНИП 304423018200027, дата регистрации в качестве ИП 25.01.2016, ИНН 42300056980).

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет

ответственность за нарушение требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В данном случае рекламодателем и рекламодателем вышеуказанной рекламы является ИП <...>

18.04.2024 определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 042/05/5-586/2024 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 21.05.2024 на 09 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле (распечатки с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» КУМИ г.Юрги – вручено адресату, ИП Усков О.Ю. – вручено извещение, имеются в материалах дела).

17.05.2024 Комиссией Кемеровского УФАС России срок рассмотрения дела № 042/05/5-586/2024 продлен до 18.07.2024г.

29.02.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/05/5-586/2024, по итогам рассмотрения которого Комиссия Кемеровского УФАС России решила рассмотреть дело отложить в связи с отсутствием сведений о надлежащем уведомлении ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

08.07.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/05/5-586/2024 в отсутствие Заявителя, представителя ответчика, защитника ответчика участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

В результате рассмотрения материалов данного дела Комиссией Кемеровского УФАС России установлено следующее:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение КУМИ г. Юрги (исх. от 04.04.2024 № 01-12/872, вх. от 10.04.2024 № 4140/24) о наличии признаков нарушения требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», выразившихся в размещении рекламных конструкций с изображением женщин, демонстрирующей процесс курения, пускающих дым.

Согласно Акту осмотра, КУМИ г.Юрги установлен факт размещения рекламы магазина, табачной продукции и курительных принадлежностей по адресу: г. Юрга, ул. Машиностроителей, 49.

В соответствии с пунктом 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции и потребления алкогольной продукции. В рассматриваемой рекламе используется изображение процессов курения, что не допустимо.

В соответствии с пунктом 8 статьи 7 ФЗ «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.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В данном случае рекламоделем и рекламодателем вышеуказанной рекламы является ИП <...>

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 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 Кемеровского УФАС России,

#### РЕШИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (дата рождения <...>, ОГРНИП 304423018200027 присвоен 30.06.2004 ИНН 423000569808) нарушившим пункт 3 части 5 статьи 5, пункт 8 статьи 7 Закона о рекламе.

2. Выдать предписание индивидуальному предпринимателю <...> (дата рождения <...>, ОГРНИП 304423018200027 присвоен 30.06.2004 ИНН 423000569808) о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме «\_\_\_» июля 2024 года.

Решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном статьей 37 ФЗ «О рекламе».

<...>

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

2024-7967