

РЕШЕНИЕ

по делу № 004/05/7-243/2022

30.09.2022 г.
Алтайск

г. Горно-

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

Председатель комиссии:

<...> – руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

Члены комиссии:

<...> – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай,

рассмотрев дело № 004/05/7-243/2022, возбужденное в отношении ИП <...> по факту распространения рекламы с признаками нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

в присутствии лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ИП <...>,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай в ходе государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе 28.07.2022г. установлен факт

распространения на фасаде и внутри здания торгового дома <...>, расположенного по адресу: г. Горно-Алтайск, <...>, информации с признаками нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе:

- слева от входа, на окне «Логотип магазина с латинскими буквами PS PAPA SMOKE магазин табачной продукции ТАБАК ЭЛЕКТРОННЫЕ СИГАРЕТЫ ЖИДКОСТИ ТАБАК ДЛЯ КАЛЬЯНА КАЛЬЯНЫ», а также изображен указатель в сторону магазина;

- справа от входа на стене фасада здания торгового дома «Логотип магазина с латинскими буквами PS PAPA SMOKE магазин табачной продукции ТАБАК ЭЛЕКТРОННЫЕ СИГАРЕТЫ ЖИДКОСТИ ТАБАК ДЛЯ КАЛЬЯНА КАЛЬЯНЫ»;

- внутри здания торгового дома, на стене магазина расположен большой баннер со следующим содержанием: «Режим работы ЕЖЕДНЕВНО с 9:00 до 20:00 без обеда ИП <...> ИНН <...> ОГРН: <...> Логотип магазина с латинскими буквами PS PAPA SMOKE магазин табачной продукции ЭЛЕКТРОННЫЕ СИГАРЕТЫ ТАБАК ДЛЯ КАЛЬЯНА КАЛЬЯНЫ жидкости»;

- внутри здания торгового дома на полу в сторону магазина напольные стикеры в количестве 5шт. со следующим содержанием: «магазин табачной продукции PAPA SMOKE ТАБАК указатель в сторону магазина».

В соответствии с частями 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай от 01.08.2022г. возбуждено дело №004/05/7-243/2022 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 19.08.2022г. Данное определение было направлено ответчику заказным письмом с уведомлением.

Правила рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждены постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922 (далее – Правила).

К назначенному времени рассмотрения дела №004/05/7-243/2022 ИП <...> явился, но запрошенных документов и пояснений не представил.

19.09.2022г. на заседании Комиссии УФАС по РА по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе было принято решение об отложении рассмотрения дела и продлении срока его рассмотрения в связи с

необходимостью получения от ИП <...> письменных пояснений и документов. Срок рассмотрения дела №004/05/7-243/2022 от 01.08.2022г. продлен до 29.10.2022г., рассмотрение дела назначено на 30.09.2022г. в 14:00.

30.09.2022г. года продолжено рассмотрение дела №004/05/7-243/2022.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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.

Объектом рекламирования является 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 (пункт 2 статьи 3 Закона о рекламе).

Товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Закона о рекламе).

Потребителями информации:

- **«PAPA SMOKE магазин табачной продукции ТАБАК ЭЛЕКТРОННЫЕ СИГАРЕТЫ ЖИДКОСТИ ТАБАК ДЛЯ КАЛЬЯНА КАЛЬЯНЫ;**

- **PS PAPA SMOKE магазин табачной продукции ТАБАК ЭЛЕКТРОННЫЕ СИГАРЕТЫ ЖИДКОСТИ ТАБАК ДЛЯ КАЛЬЯНА КАЛЬЯНЫ;**

- **магазин табачной продукции PAPA SMOKE ТАБАК** (напольные стикеры)», являются лица, на привлечение внимания которых к объекту рекламирования направлена реклама (пункт 8 статьи 3 Закона о рекламе).

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное

определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 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.

Рассматриваемая информация:

-публично распространена в городе Горно-Алтайске;

-предназначена для неопределенного круга лиц;

-преследует цели информирования: обращения внимания на предпринимательскую деятельность специализированного магазина «PAPA SMOKE» по продаже табачной продукции и курительных принадлежностей.

Таким образом, данная информация соответствует всем квалифицирующим признакам рекламы, определенным статьей 3 Закона о рекламе.

Закон о рекламе предъявляет общие требования к рекламе: «Реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются» (часть 1 статьи 5 Закона о рекламе).

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 2 Федерального закона от 23.02.2013г. №15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» никотинсодержащая продукция - изделия, которые содержат никотин (в том числе полученный путем синтеза) или его производные, включая соли никотина, предназначены для потребления никотина и его доставки посредством сосания, жевания, нюханья или вдыхания, в том числе изделия с нагреваемым табаком, растворы, жидкости или гели с содержанием жидкого никотина в объеме не менее 0,1 мг/мл, никотинсодержащая жидкость, порошки, смеси для сосания, жевания, нюханья, и не предназначены для употребления в пищу (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации), пищевой продукции, содержащей никотин

в натуральном виде, и табачных изделий.

Согласно Федеральному закону от 24.04.2008 №51-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к Рамочной конвенции ВОЗ по борьбе против табака» Российская Федерация присоединилась к Рамочной конвенции ВОЗ по борьбе против табака, в которой определено, что под рекламой и стимулированием продажи табака, табачной продукции или табачных изделий и (или) потребления табака подразумевается любой вид передачи коммерческой информации, рекомендации или действие с целью, результатом или вероятным результатом которых является стимулирование продажи табачного изделия или употребления табака, прямо или косвенно.

В соответствии с частью 1 статьи 16 Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» установлен запрет рекламы и стимулирования продажи табака, спонсорства табака, в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия.

При анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам 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 (в том числе товарного знака) (пункт 2 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»).

Согласно вышеуказанному, табак, электронные сигареты, жидкости, табак для кальяна, являются никотинсодержащей продукцией.

Согласно информации, указанной на вывеске, установлено, что собственником данного магазина является ИП <...>, ИНН <...> (далее – ИП <...>).

В соответствии с выпиской из ЕГРИП, основным видом деятельности И П <...> являются торговля розничная табачными изделиями в специализированных магазинах.

Согласно представленной информации ИП <...> (вх. № 4134 от 14.09.2022г.) следует, что договоров на оказание услуг по

размещению рекламного информационного материала на рекламных конструкциях не имеет, согласование вида и содержания осуществлялось в устной форме, производство и установку баннера произвела фирма «ДХ». Баннеры на фасаде и внутри здания устанавливались по устному согласованию с арендодателем. Информацию о реализуемой никотиносодержащей продукции подтвердил товарными накладными с мая по сентябрь 2022 года, из которых следует, что предпринимателем закупались картриджи, гильзы сигаретные, смеси, трубки, уголь, фильтры для самокруток, махорки, зажигалки и т.д.

28.09.2022г. поступили пояснения ООО «ДХ» (вх. № 4326) из которых следует, что 18.04.2022г. розничный покупатель приобрел баннер с содержанием информации, указанной в запросе УФАС по РА от 16.09.2022г. исх № 2780/12. Баннер был получен в офисе рекламного агентства, монтаж данного баннера ООО «ДХ» не производило. Информация, размещенная на данном баннере, была представлена клиентом, цели его использования ООО «ДХ» не известны. Заказ был оплачен наличными и кассовый чек выдан на руки розничному покупателю. При работе с розничными покупателями ООО «ДХ» не имеет право собирать личные данные покупателей, не хранит их и не заключает договоров.

На заседании комиссии ответчик пояснил, что с нарушением законодательства согласен, считал размещенную рекламу – информационными вывесками об ассортименте реализуемого товара. Баннер справа от входной двери в здание исправил, оставив название магазина «PS PAPA SMOKE магазин табачной продукции», остальная рекламная информация: слева от водной двери в здание и напольные стикеры – осталась без изменения.

Комиссией УФАС по РА установлено, что 2 рекламных баннера предпринимателя и напольные стикеры (5 шт.) противоречат Закону о рекламе, так как расположены с выходом на проезжую и пешеходную части дороги, и внутри торгового дома, следовательно, доступны для неопределенного круга лиц, направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Закона о рекламе нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в

соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе возложена на рекламодателя и рекламораспространителя.

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.

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Закон о рекламе)

В данном случае рекламодателем и рекламораспространителем является ИП <...>.

Комиссия УФАС по РА приходит к выводу, что рассматриваемая реклама является ненадлежащей, так как не соответствует требованиям пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

При решении вопроса о возможности выдачи предписания, Комиссия исходит из того, что у УФАС по РА отсутствуют сведения о полном прекращении распространения ИП <...> наружной рекламы в г. Горно-Алтайск <...>, противоречащей пункту 8 статьи 7 Закона о рекламе.

В связи с чем, Комиссия считает необходимым выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции или кальянов - влечет административную ответственность.

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 пп. 42 - 47, п. 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу (рекламные конструкции и напольные стикеры (5 шт.) по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, д. 199):

- «слева от входа, на окне «Логотип магазина с латинскими буквами **PS PAPA SMOKE магазин табачной продукции ТАБАК ЭЛЕКТРОННЫЕ СИГАРЕТЫ ЖИДКОСТИ ТАБАК ДЛЯ КАЛЬЯНА КАЛЬЯНЫ;**

- справа от входа на стене фасада здания торгового дома: логотип магазина с латинскими буквами **PS PAPA SMOKE магазин табачной продукции ТАБАК ЭЛЕКТРОННЫЕ СИГАРЕТЫ ЖИДКОСТИ ТАБАК ДЛЯ КАЛЬЯНА КАЛЬЯНЫ»;**

- напольные стикеры: **«магазин табачной продукции PAPA SMOKE ТАБАК указатель в сторону магазина»**, т.к. она не соответствует пункту 8 статьи 7 Закона о рекламе.

2. Выдать предписание ИП Папину Е.Э. о прекращении нарушения рекламного законодательства путем демонтажа носителей ненадлежащей рекламы.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по Республике Алтай для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении лица, виновного в нарушении рекламного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражном суде Республики Алтай в течение трех месяцев со дня его вынесения, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации

Председатель комиссии:

Члены комиссии