РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения г. Чита

объявлена 30 марта 2018 года,

решение в полном объеме

изготовлено 02 апреля 2018 года

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии – руководитель управления <.....>;

члены Комиссии:

<.....>– начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<.....> – главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<.....> – главный специалист отдела антимонопольного контроля и рекламы;

<.....> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

рассмотрев дело № 8 по признакам нарушения ИП Раховым Д.Л. пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

В Забайкальское УФАС России поступило заявление гражданина, перенаправленное Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, о принятии мер по предотвращению нарушений законодательства о рекламе.

Перед рассмотрением дела №8, ИП Раховым Д.Л. заявлено ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

Исходя из заявления, по адресу - г. Чита, Забайкальский край, улица

<.....>влёва, <.....>,подъезд №1, распространяются рекламные листовки электронных сигарет в лифте и подъезде жилого дома, по указанному адресу, следующего содержания: «VAPE STUDIO СНІТА ЭЛЕКТРОННЫЕ ПАРО-ИСПАРИТЕЛИ ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ! ОГРОМНЫЙ ВЫБОР! <.....>ИНА,52 <.....>ИНА,11 <.....>ИНА,59 <.....>ЯГКОВА,24 +7 914 434 <.....> КУРЕНИЕ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ».

Факт распространения рекламы подтверждается: заявлением, фотографиями, письменными пояснениями заявителя.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона о рекламе, реклама - это информация, распространяемая 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. 2 ст. 3 Закона о рекламе объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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, п. 3 ст. 3 Закона о рекламе определил, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования - магазину электронных сигарет «VAPE STUDIO», для формирования и поддержание интереса к нему, и продвижения на товарном рынке реализации электронных паро-испарителей. Товаром является - электронные паро-испарители.

Таким образом, указанная выше информация является рекламой электронных паро-испарителей магазина «VAPE STUDIO».

На фото рекламной листовки, представленной заявителем, содержится перечень адресов : «...<.....>ИНА, 52 <.....>ИНА, 11 <.....>ИНА, 59 <.....>ЯГКОВА,24....». В ответ на запрос Забайкальского УФАС России, Управление потребительского рынка Администрации городского округа «Город Чита», пояснило, что в результате обследования по указанным адресам, установлен факт осуществления предпринимательской деятельности по реализации электронных сигарет ИП Раховым Дмитрием Леонидовичем (ОГРНИП 312753614200128).

Забайкальским УФАС России в рамках рассмотрения заявления установлено, что рекламодателем является ИП Рахов Дмитрий Леонидович (ОГРНИП 312753614200128).

Определением от 05.07.2017 года № 8 в отношении ИП Рахова Д.Л. возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Дело назначено к рассмотрению на 10 часов 00 минут 09 августа 2017 года по адресу : г. Чита, ул. Лермонтова, д.14, каб.5. Конверт с указанным отправлением возвращен в Управление по причине «истечения срока хранения».

09.08.2017г. на рассмотрение дела № 8 от ИП Рахова Д.Л. информация, запрашиваемая вышеуказанным Определением, не представлена. Конверт с указанным отправлением возвращен в Управление по причине «истечения срока хранения».

Определением от 09.08.2017г. об отложении рассмотрения дела № 8 была повторно запрошена информация, необходимая для рассмотрения настоящего дела. Рассмотрение дела назначено на 11 часов 00 минут 01.09.2017г.
01.09.2017г. на рассмотрение дела № 8 от ИП Рахова Д.Л. информация, запрашиваемая вышеуказанным Определением, не поступила.

Определением от 01.09.2017г. об отложении рассмотрения дела № 8 была вновь запрошена информация, необходимая для рассмотрения настоящего дела Рассмотрение дела назначено на 11 часов 00 минут 27.09.2017г.
27.09.2017г. на рассмотрение дела № 8 от ИП Рахова Д.Л. информация, запрашиваемая вышеуказанным Определением, также не поступила. Уведомление об извещении отсутствует.

27.09.2017 Комиссией Забайкальского УФАС в соответствии с абзацем 3 пункта 35 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, было принято решение о приостановлении производства по делу до установления местонахождения ИП Рахова Д.Л.

В связи с получением отправлений Забайкальского УФАС 06.03.2018 ИП Раховым Д.Л. обстоятельства, вызвавшие приостановление производства по делу были устранены, на основании чего Комиссией было принято решение о возобновлении дела №8 и назначена дата рассмотрения дела на 30.03.2018.

На дату рассмотрения дела 30.03.2018 ИП Раховым Д.Л. были представлены письменные пояснения с приложениями. Согласно письменным пояснениям, ИП Рахов Д.Л., при размещении рекламы не знал, что она нарушает законодательство о рекламе, копии договора на изготовление и оплату рассматриваемой рекламы не имеется, так как договор не заключался. Также в материалы дела представлены копии договоров аренды нежилых помещений от 01.09.2016 №<.....>, 19.09.2016 б/н и от 10.10.2017 № <.....>, копия договора о предоставлении посреднических услуг при аренде недвижимого имущества № 75<.....>от 12.09.2016 и также свидетельство о гос.регистрации физ. лица в качестве индивидуального предпринимателя и о постановке на

учет в налоговом органе физ.лица по месту жительства на территории РФ.

Рассмотрев заявления и материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

По адресу - г. Чита, Забайкальский край, улица Журавлёва, 110,подъезд №1, распространялись рекламные листовки электронных сигарет в лифте и подъезде жилого дома, по указанному адресу, следующего содержания: «VAPE STUDIO CHITA ЭЛЕКТРОННЫЕ ПАРО-ИСПАРИТЕЛИ ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ! ОГРОМНЫЙ ВЫБОР! ЛЕНИНА,52 ЛЕНИНА,11 БУТИНА,59 БОГОМЯГКОВА,24 +7 914 434 71 35 КУРЕНИЕ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ».

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.

ФАС России в письме от 03.03.2011 № АК/7349 «О рекламе электронных сигарет» разъясняет, что статьёй 23 ФЗ «О рекламе» (действующая на тот момент) установлены требования и ограничения в отношении рекламы табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги и других подобных товаров. Таким образом, перечень товаров, на рекламу которых распространяются положения указанной нормы ФЗ «О рекламе», не является исчерпывающим. Поскольку «электронные сигареты» используются для действий, аналогичных процессу курения, и в зависимости от модели и содержания жидкости могут содержать никотин и иные вещества, содержащиеся в табачных изделиях, «электронные сигареты», также могут быть отнесены к категории товаров, подобных табачным изделиям и курительным принадлежностям.

В соответствии с Федеральным законом от 21.10.2013 № 274-ФЗ статья 23 Федерального закона «О рекламе» утратила силу, а требования закона дополнены изменениями в статью 7 «Товары, реклама которых не допускается», установившими полный запрет рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок (пункт 8).

Электронная сигарета - электронное устройство создающее высокодисперсный аэрозоль (пар) предназначенный для ингаляции (вдыхания). Может использоваться как в качестве средства доставки никотина (ЭСДН) так и для вдыхания ароматизированного пара без никотина. Пар создаётся за счёт испарения специально подготовленной жидкости с поверхности нагревательного элемента и внешне похож на табачный дым (https://ru.wikipedia.org/).

Основным предназначением электронной сигареты является процесс вдыхания (выдыхание) паров с содержанием никотина либо без никотина.

С учетом того, что электронные сигареты используются для совершения действий, аналогичных процессу курения (имитируют процесс курения), данные изделия (электронные паро-испарители) относятся к товарам, на которые распространяется запрет, установленный пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе.

За нарушение требований п.8 ст.7 Закона о рекламе согласно ч.6 и ч.7 ст. 38 данного закона ответственность несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

Рекламодателем в силу пункта 5 статьи 3 Закона о рекламе является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных пункта 5 частью 2 и частью 3 статьи 21 Закона о рекламе.

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

В соответствии с представленной ИП Раховым Д.Л. копией договора № <.....> от 01.09.2016, Арендодатель (ООО <.....> «Трал» ИНН 7536004426) предоставляет Арендатору (ИП Рахову Д.Л ИНН 753403954302) за плату в аренду, а Арендатор принимает нежилое помещение, расположенное в цокольном этаже жилого дома по адресу: Забайкальский край, г. Чита, ул. <.....>ина,52, помещение № <.....>, общей площадью 71,5 кв.метра, кадастровый номер <...> :32:030827:402 (именуемый «Объект»). Объект, в соответствии с договором, принадлежит арендодателю на праве собственности (свидетельство о регистрации права 75 АА 71<.....>) и передается Арендатору для использования его под магазин-салон.

Из копии договора от 19.09.2016 следует, Арендодатель (ИП Кол<.....> С.В. ОГРНИП 308753604500034) передает в аренду торговую площадь, размером 5 кв.метра, расположенную в нежилом помещении №4, по адресу: Забайкальский край, г. Чита, ул. <.....>ягкова, 24, ТЦ «<.....>кет», первый этаж для розничной торговли, а Арендатор (ИП Рахов Д.Л. ОГРНИП 312753614200128) принимает ее и своевременно оплачивает плату за пользование арендуемой площадью в порядке и на условиях предусмотренных настоящим Договором. Сдаваемая в аренду площадь принадлежит Арендодателям на праве общей долевой собственности (<.....>никову С.В. ½ доли в праве общей долевой собственности, <.....> К.Г. ½ доли в праве общей долевой собственности).

Далее, согласно копии договора № <.....> от 10.10.2016, Арендодатель (ООО «Управляющая компания <.....>») передает, а Арендатор (ИП Рахов Д.Л.) принимает во временное пользование нежилое подвальное помещение

жилого многоквартирного дома, относящееся к общему имуществу многоквартирного дома, расположенного по адресу : «Забайкальский край, г. Чита, ул. <.....>ина, 111», общей площадью 45,0 кв.метра.

В соответствии с копией договора о предоставлении посреднических услуг при аренде недвижимого имущества от 12.09.2016 № <.....>, Заказчик (ИП Рахов Д.Л.) поручает, а Посредник (ИП <.....>ак С.Г.), принимает на себя обязанность предоставить услуги при аренде части объекта нежилого фонда – именуемый в дальнейшем «помещение», расположенное по адресу: г. Чита, ул. <.....>ина,59, общей и торговой площадью – 5 кв. метра.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности индивидуального предпринимателя Рахова Дмитрия Леонидовича, является торговля розничная в неспециализированных магазинах, среди дополнительных видов деятельности также указана торговля розничная пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями в специализированных магазинах. Также, как указано ранее Управлением потребительского рынка Администрации городского округа «Город Чита», по адресам : г. Чита, ул. <.....>ягкова, 24, ТЦ «<.....>», ул. <.....>ина, 52, ул. <.....>ина,59, ул. <.....>ина,111 установлен факт осуществления предпринимательской деятельности по реализации электронных сигарет ИП Раховым Дмитрием Леонидовичем (ОГРНИП 312753614200128).

Изучив материалы дела, Комиссия Забайкальского УФАС России приходит к выводу о том, что рассматриваемая реклама распространялась с целью привлечения внимания потенциальных клиентов к товарам, реализуемым ИП Раховым Д.Л., объектом рекламирования являлись товары, реализуемые в магазинах «VAPE STUDIO». Материалами дела подтверждается, осуществление предпринимательской деятельности на территории города Читы в вышеуказанных магазинах по розничной продаже товаров, ИП Раховым Д.Л. на момент распространения спорных листовок, следовательно, ИП Рахов Д.Л. имел коммерческий интерес к размещению, распространению рассматриваемой рекламы с целью увеличения количества клиентов, в том числе с целью увеличения продаж электронных испарителей.

На основании части 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение требований части 8 статьи 7 данного закона предусмотрена ответственность рекламораспространителя и рекламодателя.

В соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых

средств.

Следовательно, рекламодателем и рекламораспространителем рекламы «VAPE STUDIO CHITA ЭЛЕКТРОННЫЕ ПАРО-ИСПАРИТЕЛИ ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ! ОГРОМНЫЙ ВЫБОР! <.....>ИНА,52 <.....>ИНА,11 <.....>ИНА,59 <.....>ЯГКОВА,24 +7 914 <.....>КУРЕНИЕ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ», является ИП Рахов Дмитрий Леонидович (ИНН 753403954302).

Согласно пункту 1 части 2 статьи 33 Закона о рекламе антимонопольный орган вправе выдавать рекламодателям, рекламопроизводителям, рекламораспространителям обязательные для исполнения предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В настоящий момент доказательства, свидетельствующие о прекращении ИП Раховым Д.Л. нарушения законодательства о рекламе, в материалах дела отсутствуют, в связи с чем Комиссия Забайкальского УФАС России, считает необходимым выдать предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе; пунктами 36, 37, 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденных Постановлением правительства РФ от 17.08.2006 № 508; пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу электронных сигарет, распространявшуюся в лифте и подъезде жилого дома по адресу: г. Чита, Забайкальский край, улица <.....>влёва, 110,подъезд №1, следующего содержания: «VAPE STUDIO CHITA ЭЛЕКТРОННЫЕ ПАРО-ИСПАРИТЕЛИ ЛУЧШИЕ ЦЕНЫ! ОГРОМНЫЙ ВЫБОР! <.....>И Н А , 5 2 <.....>И Н А , 1 1 <.....>ИНА,59 <.....>ЯГКОВА,24 +7 914 434 <.....>КУРЕНИЕ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ», поскольку в ней нарушены требования части 8 статьи 7 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать ИП Рахова Д.Л. (ОГРНИП 312753614200128) нарушившим пункт 8 статьи 7 Закона о рекламе.

3. Выдать ИП Рахову Д.Л обязательное для исполнения предписания о

прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Забайкальского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного ч. ст. 14.3.1 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии: <.....>