

Лицам, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе:

ИП ...

ИП ...

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 09.11.2023 г.

г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 16.11.2023 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии – ...,

...

...

рассмотрев дело № 023/05/7-4048/2023, возбужденное по факту распространения по следующим адресам: ..., посредством листовок рекламы сети табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», содержания: *«ТАБ-ТАБ сеть табачных магазинов топовые табачные магазины; ...; работаем 24/7; Самый большой в городе ассортимент: электронные сигареты, жидкости, табак для самокруток, кальян, табак для кальянов, сигареты и сигариллы, раста атрибутика; скидочный купон на 100 рублей, оплатите купоном любую покупку от 400 рублей, срок действия купона не ограничен»*, с признаками нарушения требований п. 8 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»),

....

....

УСТАНОВИЛА:

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, а также в связи с поступившим заявлением физического лица (вх. № 20466-ИП/22 от 15.06.2023 г.) о признаках нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения по следующим адресам: ..., посредством листовок рекламы сети табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», содержания: *«ТАБ-ТАБ сеть табачных магазинов топовые табачные магазины; адрес: ...; работаем 24/7; Самый большой в городе ассортимент: электронные сигареты, жидкости, табак для самокруток, кальян, табак для кальянов, сигареты и сигариллы, раста атрибутика; скидочный купон на 100 рублей, оплатите купоном любую покупку от 400 рублей, срок действия купона не ограничен».*

Из заявления следует, что по вышеуказанным адресам деятельность осуществляет ИП ... и ИП ...

Также, к заявлению в качестве подтверждения распространения рекламы вышеуказанного содержания, приложены фотоматериалы.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе») реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно п. 12 ст. 2 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» 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).

При этом, согласно п. 3 ст. 2 Федерального закона от 23.02.2013 г. № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «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).

В соответствии с п. 5 ст. 19 Федерального закона от 23.02.2013 г. №15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» Информация о табачной продукции или никотинсодержащей продукции, кальянах, которые предлагаются для розничной торговли, доводится продавцом в соответствии с законодательством Российской Федерации о защите прав потребителей до сведения покупателей посредством размещения в торговом зале перечня продаваемой табачной продукции или никотинсодержащей продукции, кальянов, текст которого выполнен буквами одинакового размера черного цвета на белом фоне и который составлен в алфавитном порядке, с указанием цены продаваемой продукции без использования какихлибо графических изображений и рисунков.

Таким образом, в рекламе не допускается демонстрация табачной продукции, процессов курения табака или потребления никотиносодержащей продукции.

Распространение листовок с рекламой вышеуказанного содержания, направлена на привлечение внимания граждан к табачной продукции и продавцу табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», что

является нарушением Федерального закона от 23.02.2013 г. № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции».

В соответствии с п. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов.

Краснодарским УФАС России в адрес Саморегулируемой организации «Ассоциация маркетинговой индустрии «РЕКЛАМНЫЙ СОВЕТ» направлен запрос (исх. № ТО/18096/23 от 20.06.2023 г.) с целью получения письменной консультации по вопросу:

- является ли реклама, содержания: *«ТАБ-ТАБ сеть табачных магазинов топовые табачные магазины; адрес: ...; работаем 24/7; Самый большой в городе ассортимент: электронные сигареты, жидкости, табак для самокруток, кальян, табак для кальянов, сигареты и сигариллы, раста атрибутика; скидочный купон на 100 рублей, оплатите купоном любую покупку от 400 рублей, срок действия купона не ограничен»* рекламой табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей в соответствии с п. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

Из представленной экспертной оценки Саморегулируемой организации «Ассоциация маркетинговой индустрии «РЕКЛАМНЫЙ СОВЕТ» (вх. № 25711-ЭП/23 от 26.07.2023 г.) следует:

- «Объектом рекламирования в информации на флаере является сеть магазинов, реализующая продукты табакокурения и сопутствующие товары, что позволяет, в смысле части 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе», прийти к заключению об опосредованной рекламе табачных изделий, следовательно, имеет место нарушение пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Статья 16 ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма...» содержит запрет на распространение такой рекламы (пункт 1 части 1 статьи 16) и запрет на применение скидок с цены табачных изделий или никотинсодержащей продукции (подпункт б пункта 1 части 1 статьи 16).

Следует также отметить, что в смысле пункта 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» наличие признаков недобросовестной конкуренции при распространении рекламного продукта может свидетельствовать о распространении ненадлежащей (в силу недобросовестности) рекламы. В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами; По признакам нарушения пунктов 1 и 4 части 2 статьи 5 ФЗ «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами или является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством. В предложенном к экспертированию случае, есть неподкрепленное какой-либо доказательной информацией утверждение о «самом большом ассортименте в городе» и эпитет «топовые», применительно к сети рекламируемых магазинов. Это свидетельствует о наличии в рекламе указания на преимущественное положение (фактические основания требует проверки), подразумевает, что иные участники рынка не «топовые»».

Таким образом, Саморегулируемой организацией «Ассоциация маркетинговой индустрии «РЕКЛАМНЫЙ СОВЕТ» выявлены нарушения п. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно пункту 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателями и рекламодателями вышеуказанной рекламы являются ИП К... и ИП Г...

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель и рекламодатель несут ответственность

за нарушение требований, установленных п. 8 ст. 7 настоящего Федерального закона.

На основании изложенного, в отношении рекламодателей и рекламораспространителей ... и ... по факту распространения по следующим адресам: ..., листовок с рекламой сети табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», следующего содержания: «ТАБ-ТАБ сеть табачных магазинов топовые табачные магазины; адрес: ...; работаем 24/7; Самый большой в городе ассортимент: электронные сигареты, жидкости, табак для самокруток, кальян, табак для кальянов, сигареты и сигариллы, раста атрибутика; скидочный купон на 100 рублей, оплатите купоном любую покупку от 400 рублей, срок действия купона не ограничен», было возбуждено дело № 023/05/7-4048/2023 по признакам нарушения требований п. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов не допускается.

... во исполнение определения № 23730/23 от 11.08.2023г. направлены письменные пояснения (вх. 35337-ЭП/23 от 09.10.2023г.) из которых следует:

- «В ответ на определение о назначении дела № 023/05/7-4048/2023 к рассмотрению от 11.08.2023г. сообщаю следующее:

Рекламные листовки с рекламой сети магазинов «ТАБ-ТАБ» содержания: «ТАБ ТАБ сеть табачных магазинов топовые табачные магазины; адрес: г. Сочи Воровского 6; Адлер Ленина 52А, Кирова 37; работаем 24/7; Самый большой ассортимент: электронные сигареты, жидкости, табак для самокруток, кальян, табак для кальянов, сигареты и сигариллы, раста атрибутика; скидочный купон на 100 рублей, оплатите купоном любую покупку от 400 рублей, срок действия купона не ограничен» мной лично не распространялись.

Возможно сотрудники, которые на тот момент там работали, не правильно поняли мои предложения о привлечении внимания покупателей, так как я просил их проговаривать о нашем товаре с покупателями в магазине при покупке, но я не просил распространять никакие листовки.

Сообщаю, что буду присутствовать на рассмотрении дела 11.10.2023г.».

Также, в адрес Комиссии Краснодарского УФАС России поступили письменные пояснения ИП Г.. (вх. 35326-ЭП/23 от 09.10.2023г.) из которых следует:

- «В ответ на определение о назначении дела № 023/05/7-4048/2023 от 11.09.2023г. сообщаю следующее:

Мне не принадлежат торговые точки, находящиеся по адресам: ... с названием «ТАБ-ТАБ» и моя деятельность в данных объектах не зарегистрирована.

Поясняю, что я не проводил никаких рекламных мероприятий, связанных с данными объектами, к указанным магазинам не имею никакого отношения. Прилагаю действующий патент по торговой точке в ..., единственный магазин находящийся в г. Сочи где на момент возбуждения дела осуществлялась моя деятельность.

Прошу исключить меня из рассмотрения дела № 023/05/7-4048/2023.».

С целью выяснения сведений о владельцах магазинов сети «ТАБ ТАБ», расположенных по следующим адресам:

- ...;

-...;

- ..., Краснодарским УФАС России был направлен запрос в Межрегиональную ИФНС России № 7 по Краснодарскому краю (исх. № ЛЛ/22924/23 от 03.08.2023 г.).

В ответ на вышеуказанный запрос Межрайонная ИФНС России № 7 по Краснодарскому краю представила письменные пояснения (вх. № 28489/23 от 17.08.2023 г.) из которых следует, что в помещении 113-114 по адресу: ... деятельность осуществляет ИП ...

Также, Краснодарским УФАС России были направлены запросы в Межрегиональную ИФНС России № 8 по Краснодарскому краю исх. № ЛЛ/24540/23 от 18.08.2023 г., № ТО/29837/23 от 12.10.2023г.) с целью выяснения сведений о владельцах магазинов сети «ТАБ ТАБ», расположенных по следующим адресам:

- ...;

- ...

Согласно письменным пояснениям Межрайонная ИФНС России № 8 по Краснодарскому краю (вх. № 39365/23 от 02.11.2023 г.), деятельность по адресам: ... осуществляется ИП Г...

Таким образом, рекламодателями и рекламодателями листовок с рекламой сети табачных магазинов «ТАБ-ТАБ» являются ИП К. и ИП Г.

На основании изложенного, в действиях рекламодателей

и рекламодателем ИП ... и ИП ... при распространении по следующим адресам: ..., листовок с рекламой сети табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», следующего содержания: «ТАБ-ТАБ сеть табачных магазинов топовые табачные магазины; адрес: ...; работаем 24/7; Самый большой в городе ассортимент: электронные сигареты, жидкости, табак для самокруток, кальян, табак для кальянов, сигареты и сигариллы, раста атрибутика; скидочный купон на 100 рублей, оплатите купоном любую покупку от 400 рублей, срок действия купона не ограничен», установлено нарушение требований п. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе», поскольку реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов не допускается.

Согласно пункту 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, добровольное устранение лицом (лицами) совершенного нарушения является основанием для антимонопольного органа не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Однако, сведений о добровольном устранении ИП ... и ИП ... выявленного нарушения в адрес Краснодарского УФАС не представлено.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 г. № 1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую по следующим адресам: ..., посредством листовок рекламы сети табачных магазинов «ТАБ-ТАБ», содержания: «ТАБ-ТАБ сеть табачных магазинов топовые табачные магазины; адрес: ...; работаем 24/7; Самый большой в городе ассортимент: электронные сигареты, жидкости, табак для самокруток, кальян, табак для кальянов, сигареты и сигариллы, раста атрибутика; скидочный купон на 100 рублей, оплатите купоном любую покупку от 400 рублей, срок действия купона не ограничен», с нарушением требований п. 8 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ИП ... и ИП ... предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Заместитель председатель комиссии

Члены Комиссии