

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: «...» – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: «...» – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует); «...» – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; «...» – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, кворум соблюден,

рассмотрев материалы дела № ЕС04-03/2018-107Р, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя «...» по факту распространения рекламы табачной и алкогольной продукции с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»,

в присутствии:

- представителей заявителя: - генерального директора Ассоциации «НП «Право на качественную жизнь» «...», согласно выписки из ЕГРЮЛ от 10.10.2018г.; «...» - действующего на основании доверенности № 1 от 10.10.2018г.,

- представителя лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП «...», «...», действующей на основании доверенности «...»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) 20.07.2018г. поступило обращение Ассоциации «НП «Право на качественную жизнь» (вх. №5215) о размещении с северного торца жилого дома по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, информации следующего содержания «СИГАРЕТЫ ТАБАК СИГАРЫ КАЛЬЯН VAPЕ IQOS 18+ курение вредит вашему здоровью!» и «СВЕЖЕЕ РАЗЛИВНОЕ от 40 руб КВАС ЛИМОНАД большой выбор сортов 18+ чрезмерное потребление пива вредит вашему здоровью» с признаками нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Согласно информации, размещенной на сайте mingkh.ru, управляющей организацией дома расположенного по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, является управляющая компания МУП «СпДУ».

В целях осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства о рекламе, в адрес управляющей компании МУП «СпДУ» направлен запрос о представлении документов и информации, необходимых для рассмотрения заявления по существу.

10.08.2018г. управляющая компания МУП «СпДУ» представило (вх.№ 5711) в Удмуртское УФАС России письменное пояснение (исх.№ 2534/01-06/09 от 10.08.2018 г.), согласно которому помещение по адресу: по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132 принадлежит на праве собственности «...», «...» передал указанное нежилое помещение в аренду ИП «...» (ИНН «...»).

16.08.2018г. в адрес «...» направлен запрос о представлении необходимых документов и информации.

10.09.2018г. «...» представил копию договора аренды нежилого помещения от «...», копию платежного поручения № «...» от «...» и копию свидетельства о государственной регистрации права от «...».

По результатам рассмотрения вышеуказанного заявления и представленных документов и сведений определением от 12.09.2018г. в отношении ИП «...» (адрес: «...», ИНН «...», ОГРНИП «...»), возбуждено дело №ЕС04-03/2018-107Р по признакам нарушения пункта 8) статьи 7, пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» с привлечением к участию в деле в качестве заявителя Ассоциации «НП «Право на качественную жизнь» (адрес: г. Ижевск, ул. Карла Маркса, д. 2).

Рассмотрение дела назначено на 11.10.2018г., у лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП «...» запрошены документы и информация, необходимые для рассмотрения дела № ЕС04-03/2018-107Р.

08.10.2018г. во исполнении определения о возбуждении дела № ЕС04-03/2018-107Р ИП «...» представил письменное пояснение (вх. № 7136), согласно которому предприниматель с целью информирования о наименовании магазина обратился к частному лицу, которого нашел по объявлению в социальных сетях. Договор на изготовление панно не заключался, макет сторонами не согласовывался. Результат работы был неудовлетворительным, акты выполненных работ не подписывались, оплата не производилась, контакты данного лица утеряны. Установленную конструкцию ИП «...» демонтировал своими силами. Представленная заявителем Ассоциацией «НП «Право на качественную жизнь» фотография не содержит даты, времени и привязки к местности. На фотографии представленной заявителем имеется только информация о реализуемом товаре, отсутствуют сведения о товаре, об условиях его приобретения, в связи с чем, данная информация представляет собой сведения о видах деятельности ИП «...». Указанная информация размещена непосредственно в месте реализации товара и носит только информационный характер, что соответствует позиции, изложенной в Постановлении Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58.

На заседание Комиссии Удмуртского УФАС России 11.10.2018г. присутствовали представители заявителя Ассоциации «НП «Право на качественную жизнь»: генеральный директор «...»; «...», действующий на основании доверенности «...», а также представитель лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП «...», «...», действующая на основании доверенности «...».

На заседании Комиссии генеральный директор «...» представил копию бланка общественного контроля предприятия торговли № 12 от 09.07.2018г. и фотографии.

Комиссия, рассмотрев вышеуказанные документы, приняла решение об их приобщении к материалам дела № ЕС04-03/2018-107Р.

Также «...» пояснил, что на основании поступившего на горячую линию телефонного звонка потребителя, Ассоциация «НП «Право на качественную жизнь» произвела мероприятие по общественному контролю в целях установления соответствия рынка табачной продукции требованиям Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака». Так, 09.07.2018г. по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, выехала Комиссия Ассоциации «НП «Право на качественную жизнь» в составе трех человек («...», «...», «...»), в ходе осмотра была осуществлена фотосъемка фотокамерой мобильного телефона Samsung и был заполнен бланк общественного контроля предприятия торговли № 12 от 09.07.2018г. В ходе указанного мероприятия ИП «...» было сделано замечание на нарушение действующего законодательства, а именно Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей». Через неделю, 16.07.2018г. был осуществлен повторный выезд, где было зафиксировано, что нарушение не устранено.

«...» поддержала доводы, представленные ранее в письменных пояснениях (вх. № 7136 от 08.10.2018г.). Кроме того, сообщила, что пояснить относительно периода распространения данной информации, наименования лица, изготовившего макет и рассматриваемые конструкции представить не может. Уточнила, что по состоянию на 11.10.2018г. данная

информация не распространяется.

«...» дополнительно пояснил, что информация «Свежее разливное» является рекламой, поскольку в ней указана цена товара. Относительно конструкции «СИГАРЕТЫ ТАБАК СИГАРЫ КАЛЬЯН VAPE IQOS 18+ курение вредит вашему здоровью!» «...» пояснил, что если бы эта конструкция являлась вывеской то на ней бы не стали расписывать виды табачной продукции, а просто указали бы «табачная продукция».

Изучив материалы дела №ЕС04-03/2018-107Р, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В период с 09.07.2018г. по 16.07.2018г. на фасаде здания рядом с входной группой торгового объекта «КЛУБ ДЫМА» и «ХМЕЛЬНАЯ БОЧКА» по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, посредством двух панно распространялась информация следующего содержания:

- «СВЕЖЕЕ РАЗЛИВНОЕ от 40 руб КВАС ЛИМОНАД, большой выбор сортов» с пометкой 18+ и предупреждением о вреде чрезмерного употребления пива;

- «СИГАРЕТЫ ТАБАК СИГАРЫ КАЛЬЯН VAPE IQOS» с пометкой 18+ и предупреждением о вреде курения.

Факт размещения указанной информации подтверждается бланком общественного контроля предприятия торговли № 12 от 09.07.2018г. Ассоциации «НП «Право на качественную жизнь» и фотографией представленной Ассоциацией «НП «Право на качественную жизнь». Также подтверждается пояснениями генерального директора Ассоциации «НП «Право на качественную жизнь» «...», свидетельствующие о том, что 16.07.2018г. Ассоциацией был осуществлен повторный выезд, где факт распространения зафиксирован фотосъемкой.

Согласно пункту 1) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно разъяснениям, изложенным в Постановлении Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», не следует рассматривать в качестве рекламы 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.

Рассматриваемое сообщение «СВЕЖЕЕ РАЗЛИВНОЕ от 40 руб КВАС ЛИМОНАД, большой выбор сортов» с пометкой 18+ и предупреждением о вреде чрезмерного употребления пива, адресовано неопределенному кругу лиц, направлено на привлечение внимания к объектам рекламирования (свежее разливное, квас, лимонад), формирование и поддержание интереса к ним, следовательно, является рекламой.

Кроме того, в рассматриваемой рекламе «СВЕЖЕЕ РАЗЛИВНОЕ от 40 руб КВАС ЛИМОНАД, большой выбор сортов» имеются сведения содержавшие информацию о цене товара (от 40 руб), что в том числе указывает на рекламный характер указанной информации.

В силу пункта 2 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы 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).

Согласно пункту 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителей с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В пункте 15 названного информационного письма также указано, что для поддержания интереса к товару не обязателен показ самого товара, а достаточно изображения различительных элементов, которые использовались при рекламе товара.

Информация «СВЕЖЕЕ РАЗЛИВНОЕ от 40 руб КВАС ЛИМОНАД большой выбор сортов 18+ чрезмерное потребление пива вредит вашему здоровью» может вызвать у потребителей ассоциацию того, что объектом рекламирования является реализация алкогольной продукции – пива. Более того, указанная информация напрямую свидетельствует о том, что в состав реализуемых напитков входит пиво, поскольку общеизвестными формами реализации пива являются бутылочная или разливная, потому имеется устойчивое понимание связи пиво – разливное или бутылочное.

Кроме того, грамматическими нормами современного русского языка определено, что прилагательные имеют непостоянные признаки рода (в единственном числе), в которых они согласуются с существительными. В современном русском языке разделение существительных по родам предусматривает женский, мужской и средний род. Прилагательное «разливное» подразумевает, в том числе, наличие существительного среднего рода.

Пиво - существительное среднего рода, что также создает ассоциацию, что в указанном месте реализуется именно алкогольная продукция – пиво, но не квас, лимонад (существительные мужского рода).

Согласно пояснению представителя ИП «...» – «...», в торговом объекте «ХМЕЛЬНАЯ БОЧКА» по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, реализуются напитки, в том числе разливное пиво.

Таким образом, одним из объектов рассматриваемой рекламы является алкогольная продукция (пиво), поскольку рассматриваемая информация направлена на привлечение внимания к данному объекту рекламирования, формирует и поддерживает интерес неопределенного круга потребителей к указанному товару - пиву, которое реализуется в торговом объекте «ХМЕЛЬНАЯ БОЧКА» по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132. Данный факт также подтверждается имеющейся в рассматриваемой рекламе пометки 18+ и предупреждением о вреде чрезмерного употребления пива.

Пунктом 13.1) статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» установлено, что пиво – это алкогольная продукция с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения пивного сусла, которая произведена из пивоваренного солода, хмеля и (или) полученных в результате переработки хмеля продуктов (хмелепродуктов), воды с использованием пивных дрожжей, без добавления этилового

спирта, ароматических и вкусовых добавок. Допускается частичная замена пивоваренного солода зерном, и (или) продуктами его переработки (зернопродуктами), и (или) сахаросодержащими продуктами при условии, что их совокупная масса не превышает 20 процентов массы заменяемого пивоваренного солода, а масса сахаросодержащих продуктов не превышает 2 процентов массы заменяемого пивоваренного солода.

В соответствии с пунктом 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Таким образом, размещение рекламы «СВЕЖЕЕ РАЗЛИВНОЕ от 40 руб КВАС ЛИМОНАД, большой выбор сортов» с пометкой 18+ и предупреждением о вреде чрезмерного употребления пива, посредством панно, монтируемого на входной группе по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, нарушает требования пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Анализируя информацию «СИГАРЕТЫ ТАБАК СИГАРЫ КАЛЬЯН VAPE IQOS 18+ курение вредит вашему здоровью!» Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В силу пункта 5) части 2 статьи 2 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» требования данного закона не распространяются на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера

Информацией, обязательной к размещению в силу закона или размещенной в силу обычая делового оборота с учетом буквального толкования положений статьи 495 Гражданского кодекса Российской Федерации и Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» является необходимая и достоверная информация о товаре, предлагаемом к продаже, указание фирменного наименования организации, места ее нахождения и режима ее работы.

Из анализа текста и графического содержания спорной конструкции установлено, что на данной конструкции товар (сигареты, табак, сигары, кальян, vape, iqos) является объектом рекламирования.

Рассматриваемая конструкция размещается на стене дома между входной группой и окном, буквы указаны заглавными буквами крупным шрифтом, в нижнем правом углу расположена надпись «18+» оградённая кругом. Данный графический знак побудительно воздействует на потребителя, в том числе, создает интерес к табачной продукции несовершеннолетних лиц. В нижней части спорной конструкции расположена надпись с текстом: «курение вредит вашему здоровью!».

Данная конструкция по своему содержанию призвана продвинуть на рынке определенный товар - сигареты, табак, сигары, кальян, vape, iqos, привлечь потребителя к возможности приобретения вышеуказанных товаров.

Так, информация «СИГАРЕТЫ ТАБАК СИГАРЫ КАЛЬЯН VAPE IQOS 18+ курение вредит вашему здоровью!» не является обязательной к размещению в силу закона или обычая делового оборота, что подтверждает распространение ее в рекламных целях.

Пунктом 8) статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» установлен запрет на рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Согласно [части 1 статьи 16](#) Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» в целях

сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещается реклама и стимулирование продажи табака, табачной продукции и (или) потребления табака.

Таким образом, российское законодательство не допускает распространение рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, любыми способами.

С учетом изложенного, реклама следующего содержания: «СИГАРЕТЫ ТАБАК СИГАРЫ КАЛЬЯН VAPE IQOS» с пометкой 18+ и предупреждением о вреде курения, размещенная по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, на фасаде здания в виде панно, нарушает [пункт 8 статьи 7](#) Закона о рекламе.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьями 7-9, частями 2 - 5 статьи 21 настоящего Федерального закона.

В соответствии с пунктом 7) статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рекламодатель это - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В соответствии с договором аренды нежилого помещения от 22.11.2017г. заключенного между ООО «РегионСервис» (Арендодатель) и ИП «...» (Арендатор), Арендодатель предоставляет Арендатору во временное владение и пользование нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, с целью размещения в нем торгового магазина.

Торговый объект с коммерческим наименованием «КЛУБ ДЫМА» и «ХМЕЛЬНАЯ БОЧКА» по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, специализируется на реализации табачной продукции, а также пива, следовательно ИП «...» является продавцом данной продукции, а также лицом в интересах которого размещалась вышеуказанная реклама.

Таким образом, Комиссия Удмуртского УФАС России, приходит к выводу о том, что ИП «...» является рекламодателем рассматриваемой рекламы как лицо, осуществляющее распространение вышеуказанной рекламы в период с 09.07.2018г. по 16.07.2018г. по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, посредством панно, монтируемого на фасаде здания рядом с входной группой торгового объекта «КЛУБ ДЫМА» и «ХМЕЛЬНАЯ БОЧКА».

Учитывая, что объектом рекламирования рассматриваемой рекламы является алкогольная продукция – пиво, а также табачная продукция действия ИП «...» по распространению указанной рекламы по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, посредством панно, монтируемого на фасаде здания рядом с входной группой в торговый объект, нарушает требования пункта 8) статьи 7, пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Поскольку в Удмуртское УФАС России были представлены доказательства прекращения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, путем добровольного устранения, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче индивидуальному предпринимателю «...» предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37, 38, 39, 40, 41, 42, 43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, пунктом 3.58 Административного регламента Федеральной

антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденного приказом ФАС России от 23.11.2012 № 711/12, Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу следующего содержания: «СИГАРЕТЫ ТАБАК СИГАРЫ КАЛЬЯН VARE IQOS 18+ курение вредит вашему здоровью!» и «СВЕЖЕЕ РАЗЛИВНОЕ от 40 руб КВАС ЛИМОНАД большой выбор сортов 18+ чрезмерное потребление пива вредит вашему здоровью», распространенную по адресу: г. Ижевск, ул. Красноармейская, д. 132, посредством панно, монтируемых на фасаде здания рядом с входной группой торгового объекта «КЛУБ ДЫМА» и «ХМЕЛЬНАЯ БОЧКА», ненадлежащей, нарушающей требования пункта 8) статьи 7, пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
2. Признать индивидуального предпринимателя «...» (адрес: «...», ИНН «...») рекламораспространителем, нарушившим требования пункта 8) статьи 7, пункта 5) части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
3. Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе индивидуальному предпринимателю «...» не выдавать.
4. Передать материалы дела № ЕС04-03/2018-107Р уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении индивидуального предпринимателя «...» производства по делу об административном правонарушении предусмотренном частью 1 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1 КоАП.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня их принятия.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»