

РЕШЕНИЕ № 634-90р

«24» ноября 2016 года

город Воронеж

(дата оглашения резолютивной части решения)

Комиссия Воронежского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии Попов В.Г. – заместитель руководителя управления;

члены Комиссии: Козина О.Г. – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; Михина Н.Н. – государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело № 634-90р по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) требований пункта 2 части 3 и пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в присутствии ИП <...>, заявителя <...> (далее – <...>, Заявитель), **установила:**

30.09.2016г. по заявлению <...>, государственным инспектором Воронежского УФАС России отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Михиной Н.Н. в присутствии специалистов Воронежского УФАС России государственного инспектора Лисенко С.А. и специалиста-эксперта Бадерко Н.В. проведена проверка наружной рекламы по адресу: г. Воронеж, ул. Моисеева, 10, о чем составлен акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями на 9 (девяти) листах.

В ходе осмотра объектов наружной рекламы по адресу: г. Воронеж, ул. Моисеева, 10 установлено следующее.

1. На рекламной конструкции в виде баннера, размещенной над входом в магазин «Курю когда пью» распространяется информация следующего содержания: «ООО Курю когда пью Электронные испарители Е-жидкости ежедневно 9:00-20:00 www.кукоп.рф», также нанесено изображение полуобнаженной девушки, сидящей в кресле с сигаретой, из которой выходит дым.

2. Реклама в виде самоклеющейся пленки, нанесенной на внешнюю сторону двери (вход в магазин «Курю когда пью»), на которой размещена следующая информация: «Курю когда пью» отношение с пониманием 9:00-21:00 без перерывов и выходных 8-800-700-1987 www.кукоп.рф», также нанесено изображение полуобнаженной девушки, сидящей в кресле с сигаретой в руке.

Кроме того, 27.10.2016г. государственным инспектором Воронежского УФАС России отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Михиной Н.Н. проведена внеплановая документарная проверка (период проведения с 10.10.2016г. по 27.10.2016г.) в отношении индивидуального предпринимателя <...> (владелец магазинов «Курю когда пью» на территории г. Воронежа). Проверка проводилась также по заявлениям <...>, направленным из департамента предпринимательства Воронежской области и прокуратуры г. Воронежа, на основании распоряжения от 06.10.2016г. исх. № 03-16/3974.

По результатам проверки установлено следующее.

25.10.2016г. ИП <...> предоставлены документы, истребованные Воронежским УФАС России, в том числе оригинал-макеты рекламы из которых следует, что в транспорте и на рекламных конструкциях г. Воронежа распространяется информация, следующего содержания: «электронные испарители лучший способ бросить курить» (далее – информация № 1), а также на данном макете изображена полуобнаженная девушка, сидящая в кресле, с сигаретой в руках рядом с надписью «Курю когда пью отношение с пониманием/.../» (далее – информация № 2).

Также в период с 10.10.2016г. по 17.10.2016г. проведена выездная проверка с сотрудником прокуратуры г. Воронежа и сотрудниками прокуратур Коминтерновского, Ленинского, Левобережного, Железнодорожных районов г.

Воронежа.

В ходе указанной выездной проверки по ул. Моисеева, 10, ул. Кольцовская, 33, ул. Владимира Невского, 7, бульвар Победы, 42, Московский проспект, 82, Ленинский проспект, 172, ул. Новосибирская, 23/1, Ленинский проспект, 111 г. Воронежа установлено распространение рекламы в виде самоклеющейся пленки, нанесенной на внешнюю сторону двери (вход в магазин «Курю когда пью») с информацией следующего содержания: «Курю когда пью» отношение с пониманием 9:00-21:00 без перерывов и выходных 8-800-700-1987 [www.кукоп.рф](http://www.кукоп.рф)», также нанесено изображение полуобнаженной девушки, сидящей в кресле с сигаретой в руке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Рассматриваемая информация № 1 и № 2 является рекламой, т.к. доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц (далее – рассматриваемая реклама № 1 и № 2).

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - 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.

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе является магазин ООО «Курю когда пью» и реализуемые им товары, предназначенные для курения/парения.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит несоответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его назначении, потребительских свойствах.

В ходе проведения проверки установлено, что товар «электронный испаритель», указанный в рассматриваемой рекламе не зарегистрирован в Госсреестре медицинских изделий, как изделие медицинского назначения, поэтому не может являться методом лечения от табакозависимости (курения)».

В связи с чем, указанная в рекламе № 1 информация «электронные испарители лучший способ бросить курить» содержит несоответствующие действительности сведения о характеристике товара, его назначении и потребительских свойствах, что не допускается пунктом 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе», в рекламе не допускаются демонстрация процессов курения и потребления алкогольной продукции.

Указанное в рекламе № 2 изображение полуобнаженной девушки, сидящей в кресле с сигаретой, из которой выходит дым, в совокупности с надписью «Курю когда пью», является демонстрацией процессов курения, что не допускается.

Таким образом, рассматриваемая реклама № 2 распространяемая по ул. Моисеева, 10, ул. Кольцовская, 33, ул. Владимира Невского, 7, бульвар Победы, 42, Московский проспект, 82, Ленинский проспект, 172, ул. Новосибирская, 23/1, Ленинский проспект, 111 г. Воронежа содержит признаки нарушения пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП <...>.

Определением от 02.11.2016г. № 634-90р в отношении ИП <...> возбуждено дело по

признакам нарушения пункта 2 части 3 и пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе». Дело назначено к рассмотрению на 11 часов 00 минут 24.11.2016г.

18.11.2016г. от ИП <...> поступила информация, запрашиваемая указанным Определением, в том числе пояснения, из которых следует, что «Есть исследования с положительной статистикой отказа от курения при использовании электронных испарителей. Ученый фармацевт Хон Лик, изобретатель электронных сигарет, смыслом жизни которого стало изобретение устройства, с помощью которого можно отказаться от курения. Мы не демонстрируем процесс курения и потребления алкогольной продукции указанной в пункте 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе», т.к. не занимаемся продажей ни алкогольной ни табачной продукции. Девушка изображена с электронным испарителем. Мы готовы поменять название на вывесках и убрать логотип (девушку) если он вызывает нарекание. Курю когда пью – саркастическое название, высмеивающие общественные вредные привычки, никоим образом не пропагандирующие их».

24.11.2016г. в ходе рассмотрения дела <...> указала, что рассматриваемая реклама противоречит нравственным нормам, распространяется вблизи учебных заведений, что не допустимо, название «Курю когда пью» является призывом к ведению аморального образа жизни, в том числе несовершеннолетних детей.

ИП <...> в ходе рассмотрения дела предоставил информацию о смене наименования ООО «Курю когда пью» на ООО «Кукоп».

Комиссия, ознакомившись с материалами дела № 634-90р, изучив документы, выслушав пояснения лица, участвующего в деле, пришла к следующим выводам.

В связи с тем, что «электронные сигареты»/«электронные испарители» используются для совершения действий, аналогичных процессу курения, и принцип назначения «электронных сигарет»/«электронных испарителей» является одним и тем же, что и у обычных сигарет, содержащих никотин, вне зависимости от того, сопровождается процесс курения выделением дыма или пара, то Комиссия правомерно пришла к выводу о том, что в рассматриваемой рекламе № 2 в совокупности с надписью «Курю когда пью» демонстрируется именно процесс курения, что не допускается пунктом 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу, о нарушении в рекламе № 1 («электронные испарители лучший способ бросить курить») требований пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» (несоответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его назначении, потребительских свойствах), поскольку «электронные испарители» не зарегистрированы как изделие медицинского назначения. Кроме того, ИП <...> не предоставлено доказательств (сертификаты соответствия, документы, подтверждающие состав электронных сигарет, испарителей и т.п.) на реализуемые (продаваемые) в магазинах ООО «Курю когда пью» «электронные сигареты»/«электронные испарители», подтверждающих отсутствие в их содержании никотина и иных вредных веществ, способных негативно повлиять на здоровье людей.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (статья 3 ФЗ «О рекламе»).

В связи с тем, что рассматриваемая реклама доступна неопределенному кругу лиц, такая реклама может негативно воздействовать на психику несовершеннолетних детей и лиц с ограниченными психическими возможностями. Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушения требований пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» (несоответствующие действительности

сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его назначении, потребительских свойствах) и пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» (демонстрация процессов курения), что не допускается.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно договору № 25 от 10.03.2016г., заключенному ИП <...> с ИП <...> на оказание услуг по изготовлению и размещению рекламной продукции, ИП <...> заказал рекламу в формате А3 для размещения в салонах транспортных средств (Автобус № 90, ПАЗ №№ 23к/33к, 54, 120, 10а, 91), осуществляющих перевозки пассажиров по г. Воронежу, т.е. определил содержание рекламы «электронные испарители лучший способ бросить курить». Таким образом, ИП <...> является рекламодателем рекламы № 1.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела установлено и ИП <...> не оспаривалось, что рекламодателем рекламы № 2 также является ИП <...>.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе, пунктом 2 части 3 и пунктом 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Комиссия находит основания для выдачи предписания об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП <...>.

Руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 36 - 43 «Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе», утвержденных Постановлением Правительства РФ от 17 августа 2006 г. № 508, Комиссия **решила:**

**1.** Признать ненадлежащей рекламу:

№ 1: «электронные испарители лучший способ бросить курить», распространяемую в транспорте (Автобус № 90, ПАЗ №№ 23к/33к, 54, 120, 10а, 91) г. Воронежа, поскольку в ней нарушены требования пункта 2 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе» (несоответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его назначении, потребительских свойствах).

№ 2: представляющую собой изображение полуобнаженной девушки, сидящей в кресле с сигаретой, из которой выходит дым, в совокупности с надписью «Курю когда пью», распространяемой по ул. Моисеева, 10, ул. Кольцовская, 33, ул. Владимира Невского, 7, бульвар Победы, 42, Московский проспект, 82, Ленинский проспект, 172, ул. Новосибирская, 23/1, Ленинский проспект, 111 г. Воронежа, поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» (демонстрация процессов курения).

**2.** Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения пункта 2 части 3 и пункта 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе», путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы, либо путем приведения рекламы в соответствие с законодательством Российской Федерации о рекламе.

**3.** Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Воронежского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 01 декабря 2016 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии  
Члены Комиссии

В.Г. Попов  
О.Г. Козина  
Н.Н. Михина