

РЕШЕНИЕ № 1986-ФАС52-07/16

Резолютивная часть решения объявлена 30 ноября 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 09 декабря 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

- | | | |
|--------------|---|--|
| Смирнов С.В. | - | председатель Комиссии, заместитель
руководителя управления; |
| Швецова О.Ю. | - | член Комиссии, начальник отдела контроля
финансовых рынков, рекламы и недобросовестной
конкуренции, |
| Гришков Д.А. | - | член Комиссии, старший специалист 1 разряда
отдела контроля финансовых рынков, рекламы и
недобросовестной конкуренции, |

рассмотрев дело №1986-ФАС52-07/16, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя Авдеевой А.П. (адрес регистрации: 603009, г. Нижний Новгород, ул.Героя Елисеева, д. 9, кв. 5; адрес осуществления предпринимательской деятельности: 603000, г. Н.Новгород, ул. Большая Покровская, д. 75, магазин электронных сигарет) по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 и части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» в присутствии представителей ИП Авдеевой А.П.: по доверенности №12 от 01.11.2016 г. Гогиной А.В.; по доверенности №13 от 01.11.2016 г. Куприянова Н.Б., и представителя МКУ «Городской центр градостроительства и архитектуры» по доверенности №07/16 от 01.07.2016г. – Маслова Н.И.,

УСТАНОВИЛА:

Специалистами управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в ходе осуществления контроля за соблюдением требований рекламного законодательства на территории города Нижнего Новгорода 17.10.2016 г. выявлены рекламные конструкции с размещенной на них рекламой электронных сигарет. По результатам выезда составлен Акт наблюдения от 17.10.2016 г.

В связи с этим, 20 октября 2016 года председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе вынес Определение о возбуждении дела №1986-ФАС52-07/16 по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» в отношении рекламодателя – ИП Авдеевой А.П.

Определением от 10 ноября 2016 г. дело № 1986-ФАС52-07/16 определено, что реклама содержит признаки нарушения части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

Рассмотрение дела по существу состоялось 30 ноября 2016 года.

Изучив материалы дела №1986-ФАС52-07/16, представленные документы, заслушав представителей ответчика, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

17.10.2016 г. в городе Нижнем Новгороде на фасаде дома №75 по улице Большая Покровская, выявлены рекламные конструкции, на которых распространялись сообщения следующего содержания:

«Joyetech EGO AIO D16/D22 компактные размеры и яркий дизайн, монолитный корпус с системой защиты от протечек, верхняя система заправки и регулировка тяги, настраиваемая подсветка резервуара»;

«eVic VTwo/CUBIS Pro Гибкая настройка тяги и верхняя система заправки. Четыре типа сменных испарителей на любой вкус. Топовый функционал и несколько режимов работы. Емкий резервуар с защитой от протечек».

Сообщения содержат изображения электронных сигарет.

Около входа в магазин установлена рекламная конструкция, содержащая следующее сообщение:

«VARDEX электронные сигареты. Адреса магазинов в Нижнем Новгороде: Большая Покровская, д. 75; Казанское шоссе, 12 к.1 Дегустация, консультации, сервис. Мы работаем ежедневно с 10.00 до 20.00».

Специалистами Нижегородского УФАС России по результатам выезда составлен Акт наблюдения от 17.10.2016 г.

Данные сообщения являются рекламой, так как отвечает определению, указанному в пункте 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «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, пункт 3 этой же статьи определил, что *товар* - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рекламные сообщения направлены на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования – магазину электронных сигарет «VARDEX», для формирования и поддержание интереса к нему, и продвижения на товарном рынке реализации электронных сигарет. Товаром является – электронные сигареты и услуги сервисного обслуживания. Целью распространения рекламы является увеличение продаж электронных сигарет «Joyetech EGO AIO D16/D22» и «eVic VTWO/CUBIS Pro», оказание услуг по их сервисному обслуживанию.

В соответствии с пунктом «г» части 1 статьи 16 Федеральный закон от 23.02.2013 N 15-ФЗ (ред. от 26.04.2016) "Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака" в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия установлен запрет на использование и имитацию табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле.

В соответствии с письмом Министерства здравоохранения РФ от 29.04.2013 №24-4-7000984 возможность производства и оборота электронных сигарет следует оценивать с учетом правовых предписаний пункта «г» части 1 статьи 16 Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» от 23.02.2013 № 15-ФЗ, которые запрещают использование и имитацию табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле такими товарами.

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

ФАС России в письме от 03.03.2011 № АК/7349 «О рекламе электронных сигарет» разъясняет, что статьей 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», по мнению специалистов ФАС России, 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).

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

Таким образом, Комиссия считает, что «электронные сигареты» отнесены к курительным принадлежностям, и требования, установленные [пунктом 8](#) статьи 7 Федерального закона «О рекламе» распространяются на них.

В соответствии с [пункт 8](#) статья 7 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и **курительных принадлежностей**, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Таким образом, рекламные сообщения: *«Joyetech EGO AIO D16/D22 компактные размеры и яркий дизайн, монолитный корпус с системой защиты от протечек, верхняя система заправки и регулировка тяги, настраиваемая подсветка резервуара»; «eVic VTwo/CUBIS Pro Гибкая настройка тяги и верхняя система заправки. Четыре типа сменных испарителей на любой вкус. Топовый функционал и несколько режимов работы. Емкий резервуар с защитой от протечек»* являются рекламой курительных принадлежностей, и их распространение противоречит требованиям [пункта 8](#) статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с [пунктом 5](#) статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных [статьей 7](#) ФЗ «О рекламе».

Предпринимательскую деятельность в магазине электронных сигарет «VARDEX» осуществляет Индивидуальный предприниматель Авдеева Анна Павловна. Занимаемое помещение арендует на основании Договора аренды б/н от 01.07.2016г., заключенного с ИП Лавровым А.Ю.

ИП Авдеева А.П. является рекламодателем и рекламораспространителем

рассматриваемой рекламы электронных сигарет.

Таким образом, рекламные сообщения ИП Авдеевой А.П. «Joyetech EGO AIO D16/D22 компактные размеры и яркий дизайн, монолитный корпус с системой защиты от протечек, верхняя система заправки и регулировка тяги, настраиваемая подсветка резервуара»; «eVic VTwo/CUBIS Pro Гибкая настройка тяги и верхняя система заправки. Четыре типа сменных испарителей на любой вкус. Топовый функционал и несколько режимов работы. Емкий резервуар с защитой от протечек», размещенные ею на фасаде дома №75 по улице Большая Покровская противоречат требованиям пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

На здании магазина электронных сигарет «VARDEX» установлены 2 рекламные конструкции, около входа в магазин установлена 1 рекламная конструкция, содержащая сообщение «VARDEX электронные сигареты. Адреса магазинов в Нижнем Новгороде: Большая Покровская, д. 75; Казанское шоссе, 12 к.1 Дегустация, консультации, сервис. Мы работаем ежедневно с 10.00 до 20.00».

По информации МКУ «Городской центр градостроительства и архитектуры», Разрешение на установку выявленных рекламных конструкций у ИП Авдеевой А.П. отсутствует.

МКУ «Городской центр градостроительства и архитектуры» 26.10.2016 г. выдало ИП Авдеевой А.П. Предписания о демонтаже рекламных конструкций №1414, №1415, №1416.

В соответствии с частью 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе» установка и эксплуатация рекламной конструкции допускаются при наличии разрешения на установку и эксплуатацию рекламной конструкции (далее также - разрешение), выдаваемого на основании заявления собственника или иного указанного в [частях 5, 6, 7](#) настоящей статьи законного владельца соответствующего недвижимого имущества либо владельца рекламной конструкции органом местного самоуправления муниципального района или органом местного самоуправления городского округа, на территориях которых предполагается осуществлять установку и эксплуатацию рекламной конструкции.

Таким образом, выявленные рекламных конструкций установлены и эксплуатируются без разрешений, выдаваемых органом местного самоуправления, что противоречит требованиям части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований статьи 19 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространителем вышеуказанных рекламных сообщений, является владелец рекламных конструкций – ИП Авдеева А.П.

Таким образом, эксплуатация ИП Авдеевой А.П. трех рекламных конструкций по адресу: г. Нижний Новгород, ул. Большая Покровская, д. 75, на фасаде здания и у входа в магазин электронных сигарет «VARDEX», противоречит требованиям части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

В ходе рассмотрения дела представители ИП Авдеевой А.П. сообщили, что рекламные сообщения размещены для привлечения внимания потенциальных

покупателей. Рекламные сообщения были размещены в начале июля 2016 года. Представители ИП Авдеевой А.П. признали нарушение части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Факт размещения рекламы электронных сигарет на рекламных конструкциях установлен и заявителем не оспаривается.

Таким образом, реклама курительных принадлежностей ИП Авдеевой А.П., распространенная в период с июля по ноябрь 2016 года в городе Нижнем Новгороде на доме №75 по улице Большая Покровская, противоречит требованиям пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», а установка и эксплуатация рекламных конструкции на здании магазина и около входа в магазин электронных сигарет «VARDEX» является нарушением части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать ИП Авдеевой А.П. предписание об устранении выявленных нарушений рекламного законодательства.

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», и в соответствии с пунктами 37 – 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 августа 2006 года № 508, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу курительных принадлежностей ИП Авдеевой А.П., распространенную с июля по ноябрь 2016 года в городе Нижнем Новгороде на доме №75 по улице Большая Покровская, поскольку она противоречит требованиям пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».
2. Признать незаконной установку и эксплуатацию ИП Авдеевой А.П. двух рекламных конструкций на фасаде дома №75 по улице Большая Покровская и одной рекламной конструкции около входа в магазин электронных сигарет «VARDEX» без разрешения, выдаваемого органом местного самоуправления, поскольку это противоречит требованиям части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».
3. Выдать ИП Авдеевой А.П. предписание о прекращении нарушения части 9 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».
4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

С.В. Смирнов

Члены комиссии

О.Ю. Швецова

Д.А. Гришков

Исп.Гришков Д.А.

Тел.430-55-74

09.12.2016 № СС-07/12127

ПРЕДПИСАНИЕ № 1986-ФАС52-07/16

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

09 декабря 2016 года

г.Н.Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (далее - Комиссия) в составе:

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;
- Гришков Д.А. - член Комиссии, старший специалист 1 разряда отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции,

на основании решения от 09.12.2016 г. по делу № 1986-ФАС52-07/16 о признании незаконной рекламы ИП Авдеевой А.П. (адрес регистрации: 603009, г. Нижний Новгород, ул.Героя Елисеева, д. 9, кв. 5; адрес осуществления предпринимательской деятельности: 603000, г. Н.Новгород, ул. Большая Покровская, д. 75, магазин электронных сигарет), поскольку это противоречит требованиям пункта 8 статьи 7 и части 9 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08. 2006 №508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Авдеевой А.П. в **срок до 29 декабря 2016 г.** прекратить нарушение части 9 статьи 19 ФЗ «О рекламе», а именно: прекратить эксплуатацию рекламной конструкции, размещенной около входа в магазин электронных сигарет «VARDEX» по адресу: г. Нижний Новгород, ул.Большая Покровская, д. 75 без разрешения на её установку и эксплуатацию, выдаваемого уполномоченным органом местного самоуправления, в лице МКУ «Городской центр градостроительства и архитектуры».
2. ИП Авдеевой А.П. представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания **в срок до 30.12.2016 г.**

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного кодекса Российской Федерации.

В случае невыполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Нижегородское УФАС России вправе, в соответствии с пунктом 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от

трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает Общество от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

С.В. Смирнов

Члены комиссии

О.Ю. Швецова

Д.А. Гришков

Исп.: Гришков Д.А.

Тел.: 430-55-74