

## РЕШЕНИЕ

по делу № 074/05/7-364/2024

Резолютивная часть оглашена 15 марта 2024 года

В полном объеме решение изготовлено 15 марта 2024 года

пр. Ленина, 59, г. Челябинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе в составе (далее - Комиссия):

<...> – заместителя руководителя  
Челябинского УФАС России;

председателя Комиссии:

<...> – начальника отдела контроля  
торгов и органов власти Челябинского  
УФАС России;

членов Комиссии:

<...> – ведущего специалиста-эксперта  
отдела контроля торгов и органов  
власти Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 074/05/7-364/2024, возбужденное по факту распространения рекламы на нестационарных торговых объектах в г. Златоусте, с признаками нарушения пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Федеральный закон «О рекламе»),

к участию в котором привлечены: заявитель

\_\_\_\_\_ (далее —  
заявитель); лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения  
рекламного законодательства, индивидуальный предприниматель Т<...>

в отсутствие лиц, участвующих в деле, в месте рассмотрения  
настоящего дела, но подключившегося ИП Т<...> посредством TrueConf  
по ссылке <https://fas4.tconf.rt.ru/c/4059119705>,

### УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России рассмотрено заявление физического лица,

перенаправленное **Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Челябинской области** (вх. № 17175/23 от 21.12.2023), а также заявление того же лица, перенаправленное Федеральной антимонопольной службой (вх. № 17367-ЭП/23 от 26.12.2023), по факту распространения рекламы табачной и никотинсодержащей продукции на нестационарных торговых объектах по следующим адресам: г. Златоуст, ул. Карла Маркса, 11б и пр. Мира, 26а, с признаками нарушения пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В качестве доказательств заявителем представлены фотографии размещенной рекламы на нестационарных торговых объектах по адресам: г. Златоуст, ул. Карла Маркса, 11б и пр. Мира, 26а.

Согласно имеющимся документам и сведениям деятельность в нестационарных торговых объектах по указанным адресам осуществляет ИП Т<...>

ИП Т<...> представлены пояснения, согласно которым обозначения на торговых объектах не являются рекламой, а информируют о возможном приобретении товаров. Данная информация обязательна к размещению в силу закона или обычая делового оборота. Указанные обозначения имеют отношение к торговой точке и расположены в месте ее нахождения, а их целью является информирование потребителей о месте входа в торговую точку. Правоотношения между ИП Т<...> и иными лицами по поводу изготовления или размещения рекламы отсутствуют. Указание наименований связано с обязанностью продавца об ознакомлении потребителей с информацией об изготовителях (в том числе о фирменном наименовании). Персонажи мультипликационных фильмов изображены с целью художественного замысла облагораживания торгового объекта. Данные изображения не использовались в коммерческих целях, а являются увеселительной платформой для населения. Период размещения изображений составляет 3 месяца.

В связи с наличием признаков нарушения требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» Челябинским УФАС России возбуждено дело № 074/05/7-364/2024 в отношении ИП Т<...>

Определением о возбуждении дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе № 074/05/7-364/2024 у ИП Т<...> запрошены документы и сведения, необходимые для рассмотрения дела по существу.

На рассмотрение настоящего дела, назначенного на 13 марта 2024 года

на 13 часов 00 минут, явился ИП Т<...> , который пояснил, что рекламу изготавливал и монтировал самостоятельно, изображения персонажей мультипликационных фильмов взяты из сети «Интернет». По вопросу размещения торговых наименований, знаков, брендов на фасаде нестационарных торговых объектов пояснил, что не все товары указанных производителей реализуются в магазине. В настоящее время решается вопрос о проведении демонтажа рекламы с фасадов нестационарных торговых объектов.

*Рассмотрение заявления и материалов дела приводит к следующим выводам.*

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», под рекламой понимается 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.

Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

-предназначаться для неопределенного круга лиц;

-привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

-способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке (т.е. возможность купить товар или воспользоваться услугой).

Согласно позиции ФАС России под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

Вопрос о наличии в информации признаков рекламы решается с учетом конкретных обстоятельств дела (пункт 15 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе»).

Информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара (пункт 16 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе»).

Судебной практикой, в частности по делу № А76-13922/2016, подтверждено, что коммерческое обозначение является средством индивидуализации юридического лица, следовательно, может быть объектом рекламирования.

В силу пункта 1 части 1 статьи 16 Закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» (далее — Закон № 15-ФЗ) в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещаются: реклама и стимулирование продажи табака, табачной продукции или никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов, стимулирование потребления табака или никотинсодержащей продукции.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 16 Закона № 15-ФЗ запрет рекламы табака, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе.

Согласно Федеральному закону от 24.02.2008 № 51-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к рамочной Конвенции ВОЗ по борьбе против табака» Российская Федерация присоединилась к Рамочной конвенции ВОЗ по борьбе против табака от 21.05.2003, в которой определено, что под стимулированием продажи табака, табачной продукции или табачных изделий и (или) потребление табака подразумевается любой вид передачи коммерческой информации, рекомендации или действие с

целью, результатом или вероятным результатом которых является стимулирование продажи табачного изделия или употребления табака, прямо или косвенно.

Согласно пункту 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов.

Кроме того, в рекламе не допускаются демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции, в том числе с использованием устройств для потребления никотинсодержащей продукции, и потребления алкогольной продукции (пункт 3 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»).

Так, на фасаде нестационарного торгового объекта «ТАБАК ТУТ» по адресу: г. Златоуст, ул. Карла Маркса, 11б размещена информация следующего содержания: «BRUSKO», «HQD», «VOOPOO spark your life», «Хулиган», «VAPORESSO», «HUSKY WHITE» с изображением собаки, «ZIPPO», «Starline», «здесь продается BANGER», «импорт из Кореи», «продажа несовершеннолетним запрещена 18+», «почувствуй вкус, а не привкус» с указанием qr-кода, «прими свою сущность» с указанием qr-кода, «BRUSKO», «GEEK VAPE», «PRIDE VAPE», «DABBLER», «LOST MARY», «TORTUGA», «HQD», «ZIPPO», «SEBERO tobacco company», «SMOANT», «BRUSKO», «BOSHKI», «VAPORESSO», «VOOPOO».

На фасаде нестационарного торгового объекта «ТАБАК ТУТ» по адресу: г. Златоуст, пр. Мира, 26а размещена информация следующего содержания: «HQD», «BRUSKO», «DABBLER», «SEBERO tobacco company», «SMOANT», «MUST HAVE», «LOST MARY», «VAPORESSO», «VOOPOO», «ZIPPO», «BRUSKO», «TORTUGA», «GEEK VAPE», «PRIDE VAPE». На рассматриваемом фасаде также присутствуют изображения персонажей мультимедийных фильмов, в том числе персонажей, осуществляющих демонстрацию процесса курения.

Размещаемая информация отвечает всем квалифицирующим признакам рекламы:

- размещена в общественном месте, а именно на фасадах нестационарных торговых объектов;

- адресована неопределенному кругу лиц, является неперсонифицированной;

- направлена на привлечение внимания к магазину «ТАБАК ТУТ», а также реализуемым им товарам;

- направлена на формирование или поддержание интереса к объектам рекламирования и их продвижение на рынке.

Специалистами Челябинского УФАС России в общем доступе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» установлена следующая информация об указанных товарных марках, наименованиях брендов, в том числе:

- HQD (является торговой маркой) - бренд электронных систем доставки никотина (представляют собой устройства, в которых вместо сжигания или использования табачного листа происходит испарение раствора для его последующего вдыхания пользователем);

- HUSKY (является торговой маркой) - жидкость для вейпа (вейп-жидкость - это специальная жидкость, используемая в электронных сигаретах и механических модах, которая превращается в пар (точнее в мелкодисперсный аэрозоль));

- LOST MARY - компактная одноразовая POD-система, оснащенная мощным аккумулятором, с большим баком, заправленная жидкостью на основе солевого никотина;

- MUST HAVE - торговая марка табака для кальянов;

- BRUSKO - бренд, производящий жидкости для электронных сигарет, кальянные смеси, POD-системы.

Кроме того, на фасаде нестационарного торгового объекта «ТАБАК ТУТ» по адресу: г. Златоуст, ул. Карла Маркса, 11б размещены qr-коды («почувствуй вкус, а не привкус» с указанием qr-кода, «прими свою сущность» с указанием qr-кода), которые также могут привлекать дополнительное внимание к данному объекту, формировать интерес к нему и способствовать продвижению на рынке.

Рассматриваемая информация не относится к сведениям, распространение которых является обязательным на основании Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» и обычая делового оборота.

Таким образом, информация, размещенная на фасадах нестационарных торговых объектов «ТАБАК ТУТ» по адресам: г. Златоуст, ул. Карла Маркса, 11б, пр. Мира, 26а, адресованная неопределенному кругу лиц, привлекает интерес потребителей к деятельности торгового объекта, реализуемым им товарам, имеет явное представление о реализации

данных товаров и по своему содержанию и формату размещения, направлена на привлечение внимания и поддержание интереса как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой продукции.

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе являются товарные марки, наименования брендов производителей табака, табачных изделий, курительных принадлежностей и аксессуаров к ним, а также устройства для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов.

Вместе с тем, Федеральным законом «О рекламе» установлен безусловный запрет на рекламу табака, табачных изделий, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов (пункт 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»).

Оценка содержания данной рекламы, размещенной на фасадах нестационарных торговых объектов «ТАБАК ТУТ» по адресам: г. Златоуст, ул. Карла Маркса, 11б, пр. Мира, 26а была вынесена на Экспертный совет по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Челябинском УФАС России, состав которого формируется из специалистов Челябинского УФАС России, представителей других органов исполнительной власти, представителей участников рекламного рынка, научных организаций, экспертов и специалистов в отдельных областях знаний. По результатам опроса составлен Протокол от 13.03.2024 № 1, в соответствии с которым на поставленные вопросы:

«Считаете ли Вы указанную информацию рекламой?»;

«Создается ли впечатление о том, что объектом рекламирования являются табак, табачная продукция, табачные изделия, никотинсодержащая продукция, курительные принадлежности, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройства для потребления никотинсодержащей продукции, кальяны?» за ответы «да» проголосовало исключительное большинство экспертов.

Учитывая изложенное, принимая во внимание результаты Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Челябинском УФАС России рассматриваемая реклама, размещенная на указанных нестационарных торговых объектах, является нарушением пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Необходимо отметить, что на фасаде нестационарного торгового объекта «ТАБАК ТУТ» по адресу: г. Златоуст, пр. Мира, 26а размещены

изображения, в том числе изображения персонажей мультипликационных фильмов, осуществляющих демонстрацию процесса курения.

Оценка содержания данной рекламы, размещенной на фасаде нестационарного торгового объекта «ТАБАК ТУТ» по указанному адресу была также вынесена на Экспертный совет по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции при Челябинском УФАС России, в соответствии с которым на поставленный вопрос: «Создается ли впечатление, что в данном изображении осуществляется демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции, с учетом наименования магазина «ТАБАК ТУТ» и размещаемых на фасаде товарных марок и брендов табака, табачной продукции, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов?» за ответ «да» проголосовало большинство экспертов.

Таким образом, рассматриваемые изображения персонажей мультипликационных фильмов, размещенные на фасаде нестационарного торгового объекта «ТАБАК ТУТ» по адресу: г. Златоуст, пр. Мира, 26а, являются нарушением пункта 3 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

На основании частей 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец и рекламодатель.

Частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» установлено, что рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований пункта 3 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем и рекламодателем рекламы установлен

индивидуальный предприниматель Т<...>

В материалах настоящего дела имеются доказательства, подтверждающие демонтаж рассматриваемой рекламы, в связи с чем Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости выдачи предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП Т<...>

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую индивидуальным предпринимателем Т<...> на фасаде нестационарного торгового объекта «ТАБАК ТУТ» по адресу: г. Златоуст, ул. Карла Маркса, 11б следующего содержания: «BRUSKO», «HQD», «VOOPOO spark your life», «Хулиган», «VAPORESSO», «HUSKY WHITE» с изображением собаки, «ZIPPO», «Starline», «здесь продается BANGER», «импорт из Кореи», «продажа несовершеннолетним запрещена 18+», «почувствуй вкус, а не привкус» с указанием qr-кода, «прими свою сущность» с указанием qr-кода, «BRUSKO», «GEEK VAPE», «PRIDE VAPE», «DABBLER», «LOST MARY», «TORTUGA», «HQD», «ZIPPO», «SEBERO tobacco company», «SMOANT», «BRUSKO», «BOSHKI», «VAPORESSO», «VOOPOO», на фасаде нестационарного торгового объекта «ТАБАК ТУТ» по адресу: г. Златоуст, пр. Мира, 26а следующего содержания: «HQD», «BRUSKO», «DABBLER», «SEBERO tobacco company», «SMOANT», «MUST HAVE», «LOST MARY», «VAPORESSO», «VOOPOO», «ZIPPO», «BRUSKO», «TORTUGA», «GEEK VAPE», «PRIDE VAPE», поскольку при её распространении нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ненадлежащей рекламу, распространяемую индивидуальным предпринимателем Т<...> на фасаде нестационарного торгового объекта «ТАБАК ТУТ» по адресу: г. Златоуст, пр. Мира, 26а с изображением персонажей мультипликационных фильмов, осуществляющих демонстрацию процесса курения, поскольку при её распространении нарушены требования пункта 3 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

3. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП Т<...> не выдавать.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3.1 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня вынесения решения, выдачи предписания, в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.