

РЕШЕНИЕ

по делу № 055/05/7-276/2021

14 апреля 2021 года
город Омск

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

председатель Комиссии – (...)

члены Комиссии: (...)

рассмотрев материалы дела № 055/05/7-276/2021, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя (...) по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

в отсутствие (...)

в присутствии представителя ИП (...)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Омского УФАС России Администрацией города Омска перенаправлены заявления (...) (вх. № 856 от 29.01.2021) по фактам размещения рекламы на нестационарных торговых объектах (далее – НТО), расположенных по адресам:

- ул. Заозерная, д. 24б/4 (ООТ «Первомайский кинотеатр»);
- пр. К. Маркса, д. 43 (ООТ «Цирк»);
- пр. К. Маркса, д. 91 (ООТ «ЖД вокзал»);
- ул. Маяковского, д. 50 (ООТ «Степная»);
- ул. Красный путь, д. 4 (ООТ «Кинотеатр «Маяковский»);
- ул. Дианова, д. 21 (ООТ «Дианова»).

Аналогичные заявления были перенаправлены также Управлением Роспотребнадзора по Омской области, Администрациями округов города Омска.

По мнению заявителей, размещенная на НТО реклама является ненадлежащей, нарушающей законодательство Российской Федерации о рекламе.

В рамках рассмотрения поступивших заявлений сотрудниками Омского УФАС России 05.02.2021 и 08.02.2021 были осуществлены выезды по указанным адресам, в ходе которых зафиксированы факты размещения на внешней стороне оконных проемов НТО «NEW TOBACCO» информации: «*Табаки для кальянов Одноразовые электронные*», сопровождающейся фотоизображениями электронных сигарет («EOS», «HGD», «PUF BAR»), табака для кальянов («MASTHAVE»), графическими изображениями кальяна, трубки для курения, сигары.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Объектом рекламирования является 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 (пункт 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

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

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку привлекает интерес к деятельности «NEW TOBACCO», что дает потребителю явное представление о реализации табачных изделий (продукции) в указанных НТО, при этом по своему содержанию и формату размещения указанная информация направлена на привлечение внимания неопределенного круга (в том числе несовершеннолетних), поддержание интереса как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции, то есть обладает всеми признаками рекламы.

Согласно Федеральному закону от 24.04.2008 № 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, в которой определено, что под рекламой и стимулированием продажи табака, табачной продукции или табачных изделий и (или) потребления 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.

В части 1 статьи 2 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» даны понятия, в том числе:

- кальян - прибор, который используется для генерирования аэрозоля, пара или дыма, возникающих от тления и (или) нагревания табака либо продуктов, не содержащих табачного листа, и в котором аэрозоль, пар или дым проходят через сосуд, наполненный жидкостью;

- 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).

Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 12.11.2014 № 107 установлен Технический регламент на табачную продукцию, согласно которому:

- сигара - вид курительного табачного изделия, изготовленного из сигарного и другого сырья и имеющего три слоя: начинку из цельного, трепаного или резаного сигарного и (или) другого сырья, подвертку из сигарного и (или) другого сырья и обертку из сигарного табачного листа. Толщина сигары на протяжении одной трети или более ее длины должна быть не менее 11 мм;

- табак для кальяна - вид курительного табачного изделия, предназначенного для курения с использованием кальяна и состоящего из смеси резаного или рваного сырья с добавлением или без добавления ингредиентов;

- табачное изделие - продукт, полностью или частично изготовленный из табачного листа и (или) других частей табачного растения в качестве сырья, приготовленный таким образом, чтобы использовать его для курения;

- табачная продукция - табачное изделие, упакованное в потребительскую упаковку и т.п.

В соответствии с частью 1 статьи 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака», установлен запрет рекламы и стимулирования продажи табака, спонсорства табака, в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия.

Федеральным законом «О рекламе» также установлен безусловный запрет на рекламу любой табачной продукции, что отвечает законодательным тенденциям, направленным на ужесточение ответственности за распространение подобной рекламы, а также ограничение курения любых табачных изделий.

В силу пункта 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.

Указанная позиция также отражена в письмах ФАС России от 14.01.2021 № АК/1262/21 «О внесении изменений в ФЗ «О рекламе», от 06.12.2016 № АК/84510/16 «О рекламе электронных сигарет».

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В соответствии с информацией на режимных вывесках деятельность в НТО по указанным адресам осуществляет ИП (...)

Определением от 26.03.2021 в отношении ИП (...) возбуждено дело по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

ИП (...) представлены письменные пояснения, (вх. № 2568 от 15.03.2021) согласно которым (...)

В соответствии с договором аренды нестационарных торговых объектов от 12.10.2020, а также дополнительным соглашением от 06.11.2020 арендодатель обязуется передать, а арендатор принять владение в пользование (в аренду) нестационарные торговые объекты по пр. К. Маркса, д. 91, ул. Красный путь, д. 4, ул. Маяковского, д. 50, ул. Дианова, д. 21, ул. Заозерная, д. 26, пр. К. Маркса, д. 43.

Актами приема-передачи от 14.10.2020, 28.10.2020, 09.11.2020, 11.11.2020 к договору аренды нестационарных торговых объектов от 12.10.2021 ИП (...) приняла в пользование указанные НТО. Замечаний или претензий к НТО акты приема-передачи не содержат.

На заседании Комиссии (...) подтвердила факты размещения указанной рекламной информации на НТО «NEW ТОВАССО», при этом не отрицала факта нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», просила приобщить к материалам дела заявки на согласование эскизов знаково-информационной системы на НТО «NEW ТОВАССО» по вышеуказанным адресам, также просила отметить, что в настоящее время вся ненадлежащая реклама демонтирована.

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

Рекламораспространитель, т.е. лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

На основании частей 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных статьи 7 настоящего Федерального закона.

С учетом изложенного Комиссия отмечает, что принимая помещения в аренду (пользование), а в дальнейшем осуществляя в них деятельность, следовательно, являясь и рекламодателем, и рекламораспространителем, ИП (...) обязана была проконтролировать содержание рекламной информации на НТО.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения, Комиссия решила признать рекламу, распространенную ИП (...), нарушающей требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

Вместе с тем ИП (...) в адрес Омского УФАС России направлены письменные пояснения и фотографии (вх. 2692 от 18.03.2021), свидетельствующие о том, что в настоящее время ненадлежащая реклама не распространяется, в связи с чем Комиссия пришла к выводу об отсутствии необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Руководствуясь статьями 33, 36 Федерального закона «О рекламе», в соответствии с пунктами 42-55 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу, распространенную ИП (...), «Табаки для кальянов Одноразовые электронные», сопровождающуюся фотоизображениями электронных сигарет, табака для кальянов (с указанием их названий), а также графическими изображениями кальяна, трубки для курения, сигары, ненадлежащей, нарушающей требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ИП (...) не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Решение изготовлено в полном объеме 15.04.2021.

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