

ИГ/54236/17 24.10.2017

ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг»

1-я Тверская-Ямская ул., д. 21,
г. Москва, 125047

АО «РСИЦ»

3-я Хорошевская ул., д. 2, стр. 1,
г. Москва, 123308

adm@nic.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 3-7-45/77-17

«02» марта 2017 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии – <...>

членов Комиссии – <...><...><...><...>

рассмотрев дело № 3-7-45/77-17, возбужденное в отношении ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг» по факту распространения на сайте в сети Интернет по адресу <http://stylesuperslims.ru> рекламы сигарет Super Slims с признаками нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее — Закон о рекламе), выразившегося в рекламе табачных изделий и табачной продукции, а также их производителя, в присутствии представителя ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг» в лице Миртовой И.В. (по доверенности № б/н от 22.02.2017), в отсутствие представителей АО «РСИЦ» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 3-7-45/77-17 возбуждено в отношении ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг» на основании обращения физического лица по факту распространения на сайте в сети Интернет по адресу <http://stylesuperslims.ru> рекламы

сигарет Super Slims.

В рассматриваемой рекламе усматриваются признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, выразившегося в рекламе табачных изделий и табачной продукции, а также их производителя, запрещенной законодательством Российской Федерации о рекламе.

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, выслушав доводы представителя ООО «Империял Табакко Продажа и Маркетинг», оценив в совокупности и взаимосвязи представленные доказательства, применив нормы законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Империял Табакко Продажа и Маркетинг» (адрес: 125047, г. Москва, ул. 1-я Тверская-Ямская д. 21) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 22.08.2002 за основным государственным регистрационным номером 1027739104150, ИНН 7710302785, КПП 771001001.

АО «РСИЦ» (адрес: 123308, г. Москва, 3-я Хорошевская ул., д. 2, стр. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 17.07.2006 за основным государственным регистрационным номером 1067746823099, ИНН 7733573894, КПП 773401001.

На сайте в сети Интернет по адресу <http://stylesuperslims.ru> распространялась реклама сигарет Super Slims.

После прохождения процедуры регистрации и авторизации на рассматриваемом сайте открывалась главная страница сайта с несколькими баннерами, содержащими рецепты, статьи на темы отношений, досуга, интерьера и др. При этом, центральную часть главной страницы занимал баннер рекламы сигарет «Style Romance». При нажатии на рассматриваемый баннер осуществлялся переход на страницу <http://stylesuperslims.ru/style.html#romance>. Рассматриваемая страница содержала следующую информацию: «Элегантный утонченный дизайн сигарет категории Super Slims. Style Romance 5 в перламутровой упаковке с тиснением голубого цвета и более нежные. Style Romance 3 с розовым тиснением. В линейку также входят ароматизированные сигареты Style Romance Aroma с деликатным ароматом ванили и Style Romance Fresh с ментоловым вкусом».

Кроме того, сайт включал в себя несколько подразделов: «об академии», «кураторы», «конкурсы», «ненаписанный роман», «вебинар», «каталог», «о style». При клике на подраздел «об академии» открывалась следующая информация: «Добро пожаловать в «Академию женственности»! Здесь собрано все самое лучшее и актуальное для каждой современной девушки! Собирай то, что полезно именно тебе, и делись этим с подругами!».

В подразделе «о style» размещалась следующая информация: «style — это марка сигарет, созданная для современных девушек и женщин. Style предлагает широкий выбор сигарет: от тонких Style Romance до компактного формата Style Concept, с

разным содержанием смолы и никотина в зависимости от ваших предпочтений. Объединяет всю линейку продуктов Style неизменно высокое качество табака, стильный дизайн упаковки и привлекательная цена». Далее размещалось несколько баннеров «Concept», «Romance», «Diamond», «Miniature» с изображением пачек сигарет Style.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о рекламе под рекламой понимается информация, распространяемая 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.

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

Реклама размещалась на сайте в сети Интернет по адресу <http://stylesuperslims.ru>.

ООО «Империял Табакко Продажа и Маркетинг» утверждает, что рассматриваемая информация не является рекламой табачной продукции и ее производителя, поскольку была не доступна для неопределенного круга лиц.

Согласно пояснениям Общества, сайт <http://stylesuperslims.ru> является ресурсом с ограниченным доступом. Доступ на сайт предоставлялся зарегистрировавшимся пользователям, имеющим специальный именной код доступа.

Однако Комиссия критически оценивает заявленный довод. Исходя из информации, зафиксированной Актом проверки информации в сети Интернет № 8-55 от 27.12.2016, в правилах использования сайта содержится указание на то, что зарегистрировавшийся пользователь подтверждает, что является совершеннолетним гражданином Российской Федерации. Однако в действительности какого-либо подтверждения достижения совершеннолетнего возраста не требуется.

Таким образом, вся информация о продукции ООО «Империял Табакко Продажа и Маркетинг» доступна для неограниченного круга лиц потребителей рекламы.

Таким образом, установлено, что место и способ распространения рассматриваемой рекламы является общедоступным для неопределенного круга лиц-потребителей рекламы.

При этом, даже и безотносительно вышеизложенного, не может быть признана определенным кругом лиц совокупность потребителей, прошедших регистрацию на спорном сайте.

Под рекламой понимается определенная неперсонифицированная по содержанию информация, направленная на продвижение определенного объекта

рекламирования, даже если она и ориентирована на какую-либо широкую категорию лиц или некоторым лицам доступ к такой информации ограничен.

Получатели спорной рекламы заранее не персонифицированы непосредственно в рассматриваемой информации. Такая информация создана и адресована неопределенному лицу, не содержит персонифицированных сведений, может быть воспринята любым потребителем.

В свою очередь, суждения ответчика об «определенности круга лиц», построенные на том, что рекламу не могли воспринять абсолютно все потребители рекламы в Российской Федерации, представляются Комиссии безосновательными, так как любая реклама имеет определенные объективные адресные ограничения (например, наружная реклама, распространенная в г. Москве, не может быть признана не рекламой исключительно по причине «определенности круга потребителей такой рекламы жителями г. Москвы», а реклама банковских услуг — направленной на «определенный круг лиц — дееспособных граждан старше 18 лет»).

Также, в письме ФАС России от 27.06.2016 № АД/43482/16 поясняется, что информация, содержащая сведения о товарах, услугах, мероприятиях конкретного лица или о самом лице (сведения об объекте рекламирования), может признаваться рекламой, если она носит обобщенный характер, способна формировать интерес к данному объекту рекламирования не только непосредственно у лица, которому поступила такая информация, но и у иного лица. Такие сведения не носят персонализированного характера, представляет интерес для неопределенного круга лиц и являются рекламой.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе под объектом рекламирования понимается товар, средство 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Закона о рекламе товаром является продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В настоящем случае, исходя из содержания рассматриваемого сайта, объектом рекламирования выступает табачная продукция ООО «Империял Табакко Продажа и Маркетинг» и ее изготовитель, в том числе изготовитель сигарет Super Slims.

ООО «Империял Табакко Продажа и Маркетинг» не оспаривает факт того, что рассматриваемый сайт посвящен табачной продукции Общества. В частности, в своих письменных пояснениях Ответчик отмечает, что такого рода сайт как <http://stylesuperslims.ru> — одна из возможностей для производителя табачной продукции получать информацию о потребителе, необходимую для оптимального позиционирования своего продукта на рынке и повышения его конкурентноспособности.

Однако, по мнению Комиссии, способ распространения рекламы табачной

продукции, использованный ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг», не может считаться законным и обоснованным. Рассматриваемый сайт не является официальным сайтом сигарет марки Super Slims или официальным сайтом их производителя. В частности, официальным сайтом ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг» является <http://imperial-tobacco.ru>, на котором в том числе содержится информация и о торговых марках сигарет производителя.

Спорный сайт <http://stylesuperslims.ru> представлен в виде женского портала, на котором размещены различные рубрики, например, рецепты («панкейки на молоке», «бисквитный торт, пропитанный сгущенкой»), мода («Мода 2016: фото и видео модной одежды и обуви. Актуальное в мире моды, Вуго 24/7») и др.

Кроме того, при подтверждении регистрации в виде e-mail-сообщения с адреса info@stylesuperslims.ru кроме логина и пароля в рассматриваемом письме содержится также следующая информация: «В «Академии женственности» ты можешь: читать лучшие статьи от известных блогеров, участвовать в исследованиях и узнавать новое о себе, участвовать в конкурсах и получать призы».

Однако в действительности, весь сайт <http://stylesuperslims.ru> создан с целью распространения рекламы табачной продукции, табачных изделий и их производителя. Вышеуказанное также подтверждается тем, что при регистрации на сайте и заполнении обязательной анкеты в списке вопросов, относящихся к персональным данным пользователя, содержится вопрос «пробовала ли ты сигареты Style?».

Резюмируя изложенное, рассматриваемая информация распространялась неопределенному кругу лиц, исходя из способа распространения и содержания, направлена на привлечение внимания к сигаретам марки Super Slims, а следовательно является рекламой в понимании пункта 1 статьи 3 Закона о рекламе.

В соответствии с пунктом 8 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Запрет на рекламу курительных принадлежностей введен в Закон о рекламе Федеральным законом от 21.10.2013 № 274-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон «О рекламе» в связи с принятием Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» (далее — Закон о внесении изменений).

Согласно пояснительной записке к проекту Закона о внесении изменений данный проект подготовлен в целях установления административной ответственности за нарушение норм и правил, предусмотренных Федеральным законом «Об охране здоровья населения от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака», направленным на совершенствование законодательства в сфере охраны здоровья населения от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака с учетом положений Рамочной конвенции Всемирной организации здравоохранения по

борьбе против табака для совершенствования обеспечения охраны таких основополагающих прав граждан, как право на охрану здоровья и право на благоприятную окружающую среду (статьи 41 и 42 Конституции Российской Федерации).

Таким образом, установленный запрет направлен на пресечение распространения рекламы товаров, прямо или косвенно относящихся к потреблению табака, а равно направлен на ограждение неопределенного круга лиц-потребителей рекламы от рекламы продукции, которая вредит их здоровью.

Как было указано ранее, Комиссией Московского УФАС России установлено, что, исходя из совокупности содержания информации на спорном сайте, весь сайт www.smartluxury.ru является рекламным.

На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о наличии факта нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе при распространении информации на сайте <http://stylesuperslims.ru>.

Ответственность за нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе в соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе несет как рекламоделец, так и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем признается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как установлено выше, рассматриваемая реклама была распространена на сайте в сети Интернет по адресу <http://stylesuperslims.ru>, администратором которого является ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг» (вх. № 45733 от 24.10.2016).

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг», что подтверждается Ответчиком.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем признается изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из нормативного понятия, рекламодателем может являться не только субъект, заинтересованный в продвижении рекламируемого товара на рынке, но и любой другой субъект, который определил непосредственное содержание рекламы, в частности какой именно товар (работу, услугу) рекламировать.

Согласно письменным пояснениям ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг» разработка и техническое сопровождение работы сайта в сети Интернет по адресу <http://stylesuperslims.ru> осуществлялась по заказу Ответчика.

На основании изложенного Комиссией Московского УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг».

Таким образом, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Империал Табакко Продажа и Маркетинг» факта нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Согласно пункту 44 Правил при установлении факта нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Также в дело не представлено документальных доказательств невозможности продолжения распространения рассматриваемой рекламы, а равно подтвержденной информации о прекращении действия либо расторжении договоров, гражданско-правовых отношений или иных внутренних актов, на основании которых рассматриваемая реклама размещалась.

Между тем предписание само по себе направлено именно на устранение нарушений, выявленных при рассмотрении конкретного дела, и не является мерой ответственности стороны, исходит из выбранного уполномоченным органом способа защиты общественных отношений, исходя из положений Закона о рекламе, а также законных прав потребителей, конкурентов и иных заинтересованных лиц.

Установлено, что регистратором домена второго уровня <http://stylesuperslims.ru> является АО «РСИЦ» (вх. № 45733 от 24.10.2016).

В соответствии с пунктом 2.1.2 Условий пользования услугами, размещенных на сайте в сети Интернет по адресу <https://www.nic.ru/about/servpol.html>, пользователь (в данном случае ООО «Империал Тобакко Продажа и Маркетинг») не вправе размещать информацию или программное обеспечение, нарушающие действующее законодательство Российской Федерации и/или права третьих лиц. При этом в соответствии с пунктом 2.3.1 Условий пользования услугами, по отношению к пользователям, нарушившим условия пункта 2.1, исполнитель (АО «РСИЦ») вправе применить следующие санкции: в одностороннем порядке отказать в предоставлении одной либо всех услуг; выполнить действия, не позволяющие пользователю нарушать Условия пользования услугами.

Согласно пункту 10.1 Регламента оказания услуг хостинга, размещенного на сайте <https://www.nic.ru>, заказчик (в настоящем случае ООО «Империал Тобакко Продажа и Маркетинг») не вправе использовать виртуальный веб-сервер и/или виртуальный почтовый сервер с целью осуществления деятельности, запрещенной законодательством Российской Федерации, в том числе распространения и рекламирования порнографических материалов, призывов к насилию, осуществлению экстремистской деятельности, свержению власти и др., а также деятельности, противоречащей общественным интересам,

принципам гуманности и морали, оскорбляющей человеческое достоинство либо религиозные чувства, и т.д. При этом исполнитель (АО «РСИЦ») вправе самостоятельно давать оценку деятельности заказчика на предмет нарушения законодательства, в том числе в случаях, когда определение таких действий не закреплено нормативными актами.

Согласно пункту 8 Регламента оказания услуг хостинга, в случаях нарушения заказчиком обязательств, установленных для него Регламентом, иных предусмотренных Регламентом случаях, исполнитель вправе произвести полную или частичную блокировку услуги, о чем заказчик уведомляется по указанным в Договоре адресам электронной почты. При блокировке услуги хостинга срок действия услуги не изменяется, денежные средства Заказчику не возвращаются.

Под блокировкой услуги хостинга понимается полное или частичное прекращение доступа Заказчика к виртуальному веб-серверу с возможным перенаправлением запросов от посетителей веб-сайтов Заказчика на служебную веб-страницу Исполнителя, содержащую соответствующую информацию, полное или частичное прекращение доступа Заказчика к виртуальному почтовому серверу, иным сервисам и ресурсам, предоставленным Заказчику в рамках услуги хостинга.

Таким образом, АО «РСИЦ» как регистратор домена <http://stylesuperslims.ru> также вправе приостановить дальнейшее распространение информации, размещенной на указанном сайте.

Учитывая, что сайт <http://stylesuperslims.ru> признан Комиссией рекламой в совокупности своего содержания и такая реклама запрещена на территории Российской Федерации, Комиссия Московского УФАС России в целях реализации и защиты прав потребителей, пресечения ненадежащей рекламы и охраны здоровья граждан приходит к выводу о наличии достаточного количество оснований для принятия мер, направленных на недопущение (пресечение) распространения такой рекламы.

Законодательством Российской Федерации о рекламе, в частности статьей 1, пунктом 1 части 1 статьи 33, статьей 36 Закона о рекламе, антимонопольный орган наделен полномочиями по пресечению распространения ненадлежащей рекламы (а в данном случае — рекламы, полностью запрещенной законодательством).

При этом такое запрещение в настоящем случае соотносится с условиями пользования услугами регистратора домена, установленными им самостоятельно и акцептованными администратором домена.

Данные условия пользования услугами позволяют АО «РСИЦ» в одностороннем порядке отказать в предоставлении одной либо всех услуг; выполнить действия, не позволяющие пользователю нарушать условия пользования услугами, произвести полную или частичную блокировку услуги, что в настоящем случае полностью соотносится с целями, задачами и полномочиями административного органа и не касается регулирования сети Интернет как такового (например, в контексте Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»).

На основании изложенного Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи как ООО «Империял Табакко Продажа и Маркетинг», так АО «РСИЦ» предписаний о прекращении распространения рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 37-42 Правил, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Империял Табакко Продажа и Маркетинг» нарушившим требования пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе при распространении ненадлежащей рекламы табачных изделий, табачной продукции и ее производителя, размещенной на сайте в сети Интернет по адресу <http://stylesuperslims.ru>, в связи с тем, что реклама данного товара запрещена законодательством Российской Федерации о рекламе.

2. Выдать ООО «Империял Табакко Продажа и Маркетинг», АО «РСИЦ» предписания о прекращении распространения рекламы с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

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

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

Исполнитель: <...>