



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**РЕШЕНИЕ**

по делу №066/05/7-3195/2023

Резолютивная часть оглашена 21.11.2023

В полном объеме изготовлено 30.11.2023

30.11.2023

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (Приказ от 08.06.2023 №248/23) в составе:

председатель Комиссии <...> – заместитель руководителя Управления,

члены Комиссии: <...> - начальник отдела контроля органов власти,

<...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти,

при участии:

- заявитель: <...> – извещена, участие не обеспечено,

- лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

1) **ИП** <...> (ОГРНИП: 321665800053174, ИНН: 662708285175, Дата присвоения ОГРНИП: 26.03.2021) - извещен, участие не обеспечено,

2) **ИП** <...> (ОГРНИП: 321665800182643, ИНН: 667209447172, Дата присвоения ОГРНИП: 19.10.2021) – извещен, участие не обеспечено,

- заинтересованных лиц:

1) **Министерство по управлению государственным имуществом Свердловской области** (620075, г. Екатеринбург, ул. Мамина-Сибиряка, 111, ОГРН: 1036602638588, дата присвоения ОГРН: 29.01.2003, ИНН: 6658091960, КПП: 667001001, далее также МУГИСО, Министерство) – <...> (доверенность от 13.03.2023 №17-01-25/5798);

2) **Администрацию города Екатеринбурга в рамках деятельности Администрации Октябрьского района г. Екатеринбурга** (620014, г. Екатеринбург, пр-т Ленина, 24, А, ОГРН: 1046603983800, дата присвоения ОГРН: 17.02.2004, ИНН: 6661004661, КПП: 667101001)

рассмотрев дело №066/05/7-3195/2023 по факту распространения 02.03.2023, 14.06.2023, 24.09.2023, 25.09.2023 в г. Екатеринбурге по ул. Малышева, 84, рекламных конструкций с рекламой «Табак №1» и «PARoVOZ» на фасаде дома, а также в виде флагов и шара, установленных на газоне, с признаками нарушения п.8 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

**УСТАНОВИЛА:**

Дело №066/05/7-3195/2023 по признакам нарушения рекламного законодательства возбуждено Определением от 11.09.2023 (исх.№ДШ/18211/23 от 05.07.2023, исх.№ДШ/18213/23 от 05.07.2023) по итогам рассмотрения заявления <...> (вх.№16035-ИП/23 от 24.07.2023), и назначено к рассмотрению на 09.10.2023.

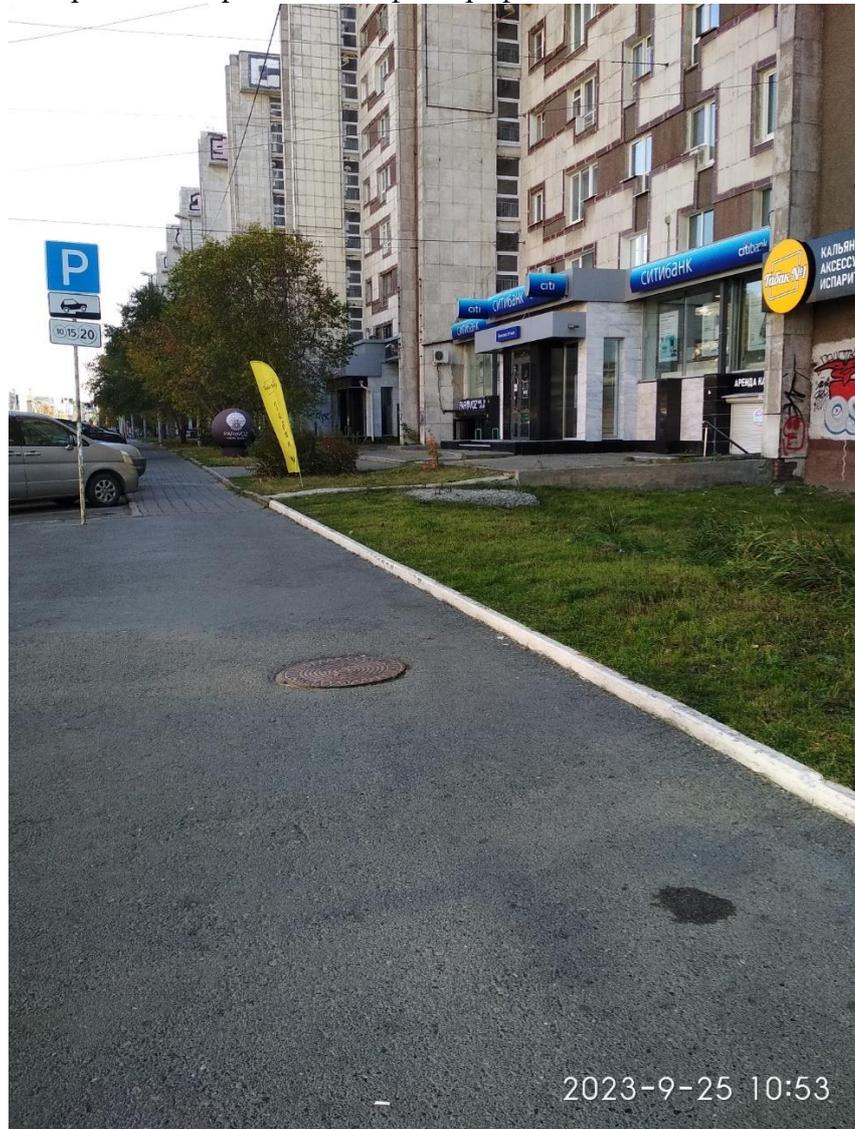
Определением от 09.10.2023 (исх.№ОК/20781/23 от 19.10.2023) рассмотрение дела отложено на 21.11.2023 в 14-00 путем проведения видеоконференцсвязи через систему TrueConf, для участия в которой в указанное время необходимо было перейти по ссылке

<https://fas2.tconf.rt.ru/c/7222402299>

При рассмотрении дела установлено следующее.

<...> сообщила (вх.№16035-ИП/23 от 24.07.2023) о распространении в г. Екатеринбурге по ул. Малышева, 84, рекламных конструкций с рекламой «Табак №1» и «PARoVOZ» на фасаде дома, а также в виде флагов и шара, установленных на газоне. К заявлению приложены фотографии, датированные 02.03.2023, 14.06.2023.

Дополнительно заявитель сообщила (вх.№21013-ИП/23 от 27.09.2023), что по состоянию на 25.09.2023 шар магазина «PARoVOZ», флаг и реклама на шахте лифта магазина «Табак №1» присутствуют, что подтвердила датированными фотографиями:





Заявитель сообщила, что деятельность в магазине «Табак №1» осуществляет ИП <...> (ИНН 662708285175), а в магазине «PARoVOZ» ИП <...> (ИНН 667209447172).

**ИП <...>, ИП <...>**участия в рассмотрении дела не приняли, запрошенную информацию, какие-либо пояснения не представили.

**МУГИСО** сообщило (вх.№18713/23 от 28.08.2023), что по результатам рассмотрения запроса Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области в адрес Министерства о предоставлении информации о законности размещения рекламных конструкций по адресу: г. Екатеринбург, ул. Малышева, 84, сведений о лицах, причастных к их установке и эксплуатации, а также необходимости принятия соответствующих мер по устранению допущенных рекламораспространителями нарушений, в целях выявления рекламных носителей МУГИСО ранее организованы выездные мероприятия, по результатам которых по указанному адресу зафиксирован факт размещения 4 конструкций.

Конструкция вида «брендмаэр» с контентом «Табак № 1, Аренда кальянов, HQD, Cadny...» (индивидуальный порядковый номер 27606/2), а также конструкция вида «нестандартная», с контентом «Аренда кальянов, Табак № 1, HQD» (индивидуальный порядковый номер 31694) эксплуатировались в нарушение ч.9 ст.19 Закона о рекламе.

Таким образом, в соответствии с ч.21 ст.19 Закона о рекламе в адрес ИП<...> (ОГРНИП 321665800053174, ИНН 662708285175), направлено предписание от 07.07.2023 № 17-10-02/2875ЕП о необходимости демонтажа указанных рекламных конструкций.

По результатам мониторинга исполнения предписания 24.08.2023 Министерством установлено, что данное предписание исполнено в полном объеме, рекламные конструкции демонтированы.

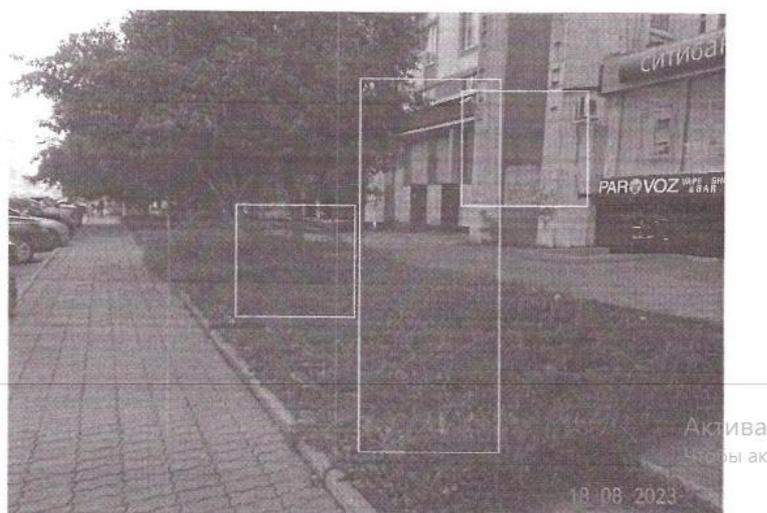
Кроме того, по обозначенному адресу выявлены 2 конструкции, не подпадающие под регулирование Закона о рекламе ввиду отсутствия размещения на них информации рекламного содержания, в связи с чем у Министерства отсутствуют правовые основания для принятия мер в рамках компетенции.

Сведения о размещении информационных конструкций направлены в Администрацию г. Екатеринбурга письмом от 07.07.2023 № 17-01-24/17962 с целью принятия мер в рамках компетенции в соответствии с Правилами благоустройства территории муниципального образования «город Екатеринбург», утвержденными решением Екатеринбургской городской Думы от 26.06.2012 № 29/61 (далее - Правила благоустройства).

По информации Администрации г. Екатеринбурга от 04.08.2023 № 21.11-28/002/4011, в связи с тем, что указано на факты нарушения п.105 Правил благоустройства территории муниципального образования «город Екатеринбург», утв. Решением Екатеринбургской городской Думы от 26.06.2012 №29/61 (далее – Правила благоустройства), в адрес Администрации Октябрьского района г. Екатеринбурга направлено письмо о необходимости уведомления собственников (пользователей) помещений, в границах которых расположены информационные конструкции, о соблюдении Правил благоустройства.

Дополнительно сообщено, что в ходе выездных мероприятий 18.08.2023 установлено, что конструкции вида «флаг» с контентом «Табак № 1», а также конструкция шарообразной формы с контентом «PAROVOZ» отсутствуют на месте.

Фотографии: адрес: г. Екатеринбург, ул. Малышева, 84



В дополнительных письменных пояснениях, а также при рассмотрении дела МУГИСО сообщило (вх.№24762/23 от 13.11.2023, вх.№25535/23 от 21.11.2023) следующее.

Министерством в рамках реализации полномочий в сфере наружной рекламы выявлены конструкции, размещенные на фасаде здания по адресу: г. Екатеринбург, ул. Малышева, д. 84 (с

контентом «Табак № 1 кальяны, аксессуары, испарители», «PARoVOZ vape shop & bar»), на которые требования Закона о рекламе не распространяются ввиду их информационного характера.

Обозначенные конструкции представляют собой вывески организаций, поскольку включают в себя наименование и перечень реализуемых товаров.

В соответствии с правовой позицией ФАС России указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности либо ассортимента реализуемых товаров и услуг может быть признано обычаем делового оборота, соответственно, на конструкции с такой информацией нормы Закона о рекламе не распространяются.

Конструкция признается размещенной в месте нахождения организации в случае размещения на фасаде здания непосредственно рядом со входом в здание, в котором находится организация, либо в границах окон помещения, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация, а также непосредственно над оконными проемами или под оконными проемами такого помещения, либо в пределах участка фасада здания, являющегося внешней стеной конкретного помещения в здании, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация.

Кроме того, с учетом позиции, изложенной в постановлении Президиума ВАС РФ от 16.04.2013 № 15567/12 по делу № А59-2627/2012, размещение на конструкции на фасаде здания в месте нахождения организации сведений о наименовании общества, если в этой информации не содержится конкретных сведений о товаре, об условиях его приобретения или использования, представляет собой размещение сведений о виде деятельности общества в целях доведения этой информации до потребителя. Такая информация не подпадает под понятие рекламы.

Указанный вывод подтверждается решением Арбитражного суда Тюменской области от 03.11.2016 по делу № А70-11815/2016

Также действующее законодательство не ограничивает юридическое лицо в количестве вывесок (с обозначением своего наименования и информации (указанием) об осуществляемой деятельности), которое данное лицо вправе разместить с целью доведения до потребителя указанной информации, в том числе с разбивкой данной информации на несколько вывесок, включая дублирование такой информации.

Данная позиция находит свое отражение в судебной практике (постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 20.06.2016 по делу № А33-26447/2015).

Выявленные конструкции размещались на фасаде здания в непосредственной близости от входа в занимаемое помещение и не содержали информации рекламного характера, в связи с чем были квалифицированы Министерством в качестве вывесок.

**В силу пункта 105 Правил благоустройства при содержании фасадов зданий, строений и сооружений запрещается самовольное переоборудование или изменение внешнего вида фасада здания либо его элементов, а также нарушение установленных требований по размещению вывесок, указателей улиц, номерных знаков домов, зданий и сооружений.**

В связи с этим информация по фактам выявленных нарушений направлена в Администрацию города Екатеринбурга для принятия мер в рамках компетенции.

Департаментом архитектуры, градостроительства и регулирования земельных отношений Администрации города Екатеринбурга информация об устранении нарушений Правил благоустройства направлена информация в адрес Администрации Октябрьского района города Екатеринбурга.

В рамках рассмотрения Свердловским УФАС России дела №066/05/7-3195/2023 Министерством проведены выездные мероприятия, по результатам которых установлен факт отсутствия на фасаде здания конструкции с контентом «PARoVOZ vape shop & bar», при этом конструкция с контентом «Табак № 1 кальяны, аксессуары, испарители» не демонтирована.

Кроме того, зафиксирован факт установки по указанному адресу конструкций - флагов «Табак № 1» и шара «PARoVOZ», на которые требования Закона о рекламе не распространяются ввиду отсутствия стабильного территориального размещения.

**В соответствии с пунктами 7 и 147 Правил благоустройства запрещается самовольное размещение малых архитектурных форм на землях общего пользования.** При этом установка малых архитектурных форм производится после согласования мест их установки с администрацией района, на территории которого планируется их размещение, в порядке, определяемом правовыми актами Администрации города Екатеринбурга.

В связи с этим в Администрацию Октябрьского района города Екатеринбурга направлено письмо от 01.11.2023 №17-01-24/30298 о необходимости принятия мер в отношении обозначенных конструкций с последующим уведомлением Министерства в срок до 13.11.2023.

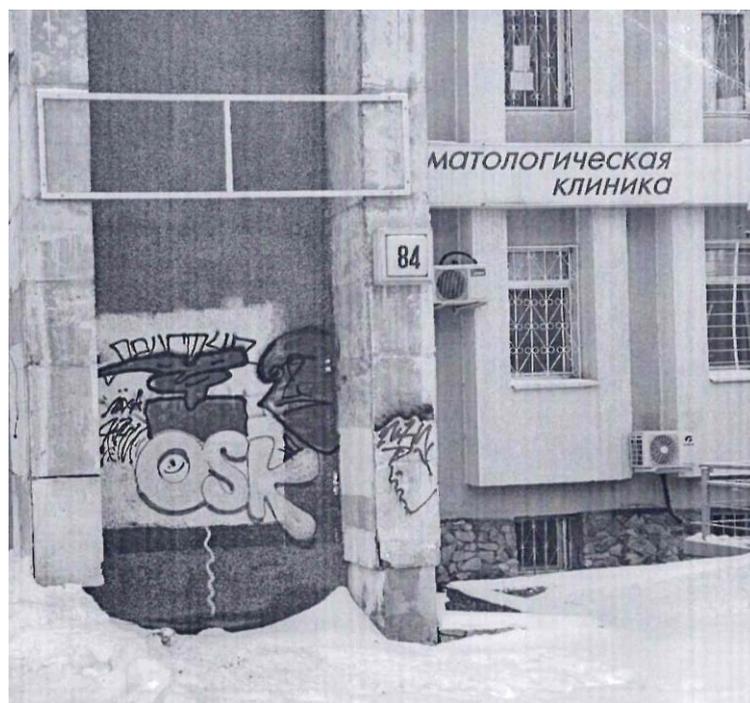
Дополнительно сообщено, что по результатам повторных выездных мероприятий, проведенных 13.11.2023, конструкция с контентом «Табак № 1 кальяны, аксессуары испарители», размещенная на фасаде здания, а также флаги «Табак № 1» отсутствуют на месте (фотоматериалы прилагаются).



Администрация города Екатеринбурга сообщила (вх.№24724/23 от 13.11.2023) следующее.

На основании информации Департамента архитектуры, градостроительства и регулирования земельных отношений Администрации города Екатеринбурга о принятии мер по демонтажу информационных конструкций с рекламой «Табак № 1» и «PaRoVOZ» на фасаде здания по адресу: ул. Малышева, д. 84 Администрацией Октябрьского района 04.08.2023 направлено обращение владельцу нежилых помещений с разъяснениями Правил благоустройства и о принятии мер по демонтажу информационных конструкций.

По состоянию на 02.11.2023 информационные вывески «Табак № 1 Кальяны Аксессуары Испарители» и «PaRoVOZ» с лифтовых шахт жилого здания демонтированы (Акт обследования №5/1-127 от 02.11.2023).



В 2023 году инспектором Муниципального казенного учреждения «Служба заказчика Октябрьского района» неоднократно проводилась разъяснительная беседа с представителями хозяйствующих субъектов о соблюдении статьи 105 Правил благоустройства, нарушения устранялись. Продавец магазина «Табак 1» <...>, ИП <...> привлечены административной комиссией Октябрьского района муниципального образования «город Екатеринбург» к административной ответственности по статье 14 Закона Свердловской области от 14.06.2005 №52-ОЗ «Об административных правонарушениях на территории Свердловской области».

В материалы дела представлены: Постановление по делу об административном правонарушении от 15.03.2023 №230301906, вынесенное в отношении ИП <...> по факту самовольного размещения 03.03.2023 на фасаде входной группы в магазин «Паровоз», принадлежащий ИП <...>, расположенный по адресу: г. Екатеринбург, ул. Малышева, 84, объявления «PARoVOZ – одноразки, жидкости, девайсы, расходники», а также Постановление по делу об административном правонарушении от 29.03.2023 №2303029236, вынесенное в отношении <...> по факту самовольного размещения 28.02.2023 на фасаде входной группы в магазин «Табак №1», расположенный по адресу: г. Екатеринбург, ул. Малышева, 84, объявления «Аренда кальяна, одноразки, POD-системы, HGD ELF BAR, утилизация одноразок».

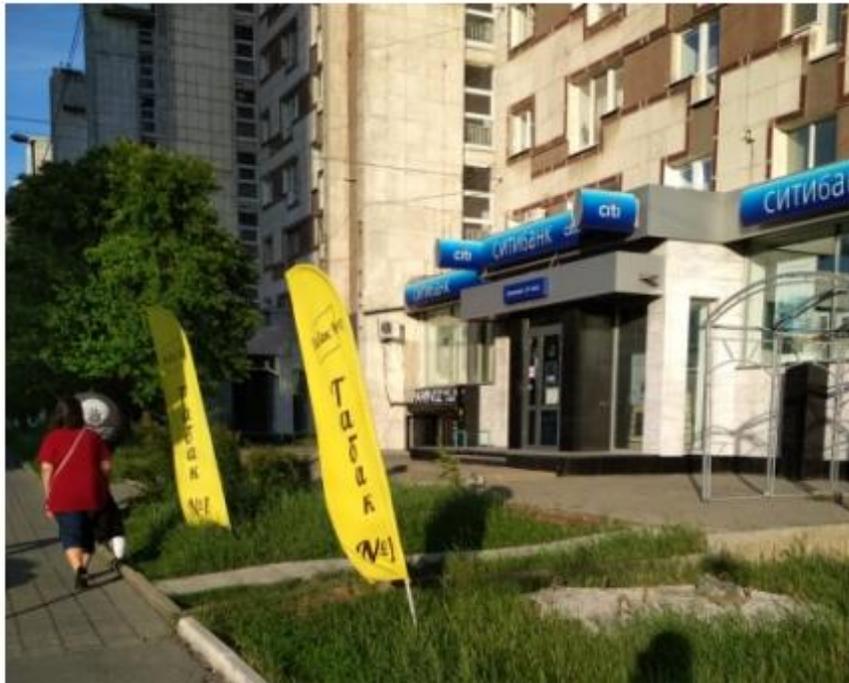
**Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам.**

Материалами дела установлено, что 02.03.2023, 14.06.2023, 24.09.2023, 25.09.2023 в г. Екатеринбурге по ул. Малышева, 84, на конструкциях, размещенных на фасаде дома, а также в виде флагов и шара, установленных на газоне, была распространена информация следующего содержания:

№1 «Табак №1 Кальяны Аксессуары Испарители» и №2 «Табак №1 Аренда кальяна Одноразки Жидкости POD-системы HQD ELF BAR Утилизация одноразок Закажи доставку» (в виде рекламных конструкций на стене здания – внешней части лифтовой шахты МКД, не являющейся частью магазина)



№3 «Табак №1» (в виде флагов, установленных на газоне):



№4 «PARoVOZ...» (в виде рекламной конструкции на стене здания – внешней части лифтовой шахты МКД, не являющейся частью магазина):



№5 «PARoVOZ vape shop» (в виде шара, установленного на газоне):



Законодательством Российской Федерации согласно ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя. При этом под **рекламой** в ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) 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 (п. 1); под **объектом 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 (п.2); под **товаром** – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3).

Системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может выступать тот **товар**, предназначенный для продажи или иного введения в гражданский оборот, который **можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров**. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой **информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров**. Рекламой признается информация, позволяющая четко обозначить, индивидуализировать конкретный объект рекламирования, выделить его среди однородных товаров и сформировать к нему интерес в целях продвижения на рынке, в том числе в случае размещения такой информации на рекламных конструкциях.

По мнению ФАС России к рекламе относятся направленные на продвижение на рынке адресованные неопределенному кругу лиц сведения о:

- **наименованию товара и/или его описанию, характеристиках, свойствах,**
- наименовании юридического лица или названии его торгового предприятия, в том числе с указанием профиля его деятельности, контактной информацией,
- результатах интеллектуальной деятельности, в частности произведениях науки, литературы и искусства; программах для электронных вычислительных машин; базах данных; изобретениях,
- названии мероприятия любого характера (культурном, спортивном и т.п.), его описании, в том числе о месте и сроках его проведения.

При этом, указание исключительно на профиль деятельности организации «Аптека», «Супермаркет», «Салон красоты» (т.е. без указания обозначения, индивидуализирующего данную организацию, - наименования, товарного знака), не подпадает под понятие рекламы.

Таким образом, характер информации и ее отнесение к рекламе либо не рекламе связан исключительно с ее **целевой направленностью** на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П, реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В соответствии с позицией, изложенной в пункте 16 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 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.

При этом, в соответствии с п.2 ч.2 ст.2 Закона о рекламе указанный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом.

По мнению ФАС России, изложенному в письме от 13.06.2023 №КТ/45966/23 «Разъяснения о разграничении понятий вывеска и реклама», информация, обязательная к размещению в силу закона или обычая делового оборота, не признается рекламой.

Согласно [пункту 1](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» не может быть квалифицирована в качестве рекламы информация, которая обязательна к размещению в силу закона или размещается в силу обычая делового оборота.

При этом не является рекламой размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей *непосредственно в месте реализации товара*, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

В соответствии с [пунктом 18](#) Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 №37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске, в том числе с использованием товарного знака.

Согласно [части 1 статьи 9](#) Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» изготовитель (исполнитель, продавец) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование (наименование) своей организации, место ее нахождения (адрес) и режим ее работы. Продавец (исполнитель) размещает указанную информацию на вывеске.

Назначение информации такого характера состоит в извещении неопределенного круга лиц о фактическом местонахождении юридического лица и (или) обозначении места входа.

Указание юридическим лицом своего наименования на вывеске (табличке) *по месту нахождения* преследует цели, отличные от цели рекламы - привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, и не может рассматриваться как реклама.

С учетом положений [пункта 1 статьи 9](#) Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» указание на здании *в месте нахождения организации* ее наименования, в том числе выполненного с использованием товарного знака или его части, адреса и режима работы

организации относится к обязательным требованиям, предъявляемым к вывеске [Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей»](#), следовательно, такая информация не может рассматриваться в качестве рекламы, независимо от манеры ее исполнения, в том числе в случае размещения такой информации на конструкциях, представляющих собой электронное табло с «бегущей строкой» или подсветкой.

Указание *в месте нахождения* предприятия коммерческого обозначения, в том числе несовпадающего с наименованием организации, также предназначено для идентификации предприятия (например, магазина) для потребителей и не является рекламой.

Кроме того, указание *в месте нахождения* организации профиля ее деятельности (аптека, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (хлеб, продукты, мебель, вино, соки), может быть признано обычаям делового оборота, соответственно, на конструкции с такой информацией нормы Федерального [закона «О рекламе»](#) не распространяются.

Указанная позиция подтверждается, в том числе решениями судов по делам №А56-44838/2016, №А43-11863/2013.

**Конструкция признается размещенной в месте нахождения организации в случае размещения на фасаде здания непосредственно рядом со входом в здание, в котором находится организация, либо в границах окон помещения, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация, а также непосредственно над оконными проемами или под оконными проемами такого помещения, либо в пределах участка фасада здания, являющегося внешней стеной конкретного помещения в здании, в котором осуществляет свою деятельность соответствующая организация.**

При этом в силу [пункта 1](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» то обстоятельство, что информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, приведена не в полном объеме, само по себе не влечет признания этой информации рекламой.

Так, не является рекламой указание на конструкции в месте нахождения организации только ее наименования без указания адреса и режима работы такой организации или профиля ее деятельности.

Кроме того, с учетом позиции, изложенной в [Постановлении](#) Президиума ВАС РФ от 16.04.2013 №15567/12 по делу №А59-2627/2012, размещение на конструкции на фасаде здания в месте нахождения организации сведений о наименовании общества, номере телефона и/или официальном сайте юридического лица в сети Интернет, если в этой информации не содержится конкретных сведений о товаре, об условиях его приобретения или использования, представляет собой размещение сведений о виде деятельности общества в целях доведения этой информации до потребителей. Такая информация не подпадает под понятие рекламы. Указанный вывод также подтверждается решениями судов по делам №А70-11815/2016, А51-32939/2013.

Учитывая изложенное, указание на здании **в месте нахождения организации** ее наименования, в том числе, если такое указание осуществляется с использованием товарного знака или его части, а также профиля деятельности и перечня оказываемых услуг, не может рассматриваться в качестве рекламы, соответственно, на такую информацию не распространяются требования Закона о рекламе.

Таким образом, в случае, если конструкция, содержащая информацию об организации, обязательную к размещению в силу закона или размещенную в силу обычая делового оборота, размещена в месте нахождения соответствующей организации, в том числе на фасаде здания, **с учетом фактического расположения помещений, занимаемых организацией**, или непосредственно у входа в помещение, занимаемое организацией, то такая конструкция не подпадает под понятие рекламы.

Однако в случае размещения такой информации **вне места нахождения** юридического лица или в случае, если указанная информация, **с учетом помещения, занимаемого организацией**, направлена не на информирование о месте нахождения предприятия торговли, а на привлечение

внимания к объекту рекламирования, такая информация является рекламой и её размещение должно осуществляться с учетом требований Закона о рекламе.

Законодательство, в том числе **статья 9** Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» не содержит указания на то, что информация о характеристиках реализуемых товаров, о проводимых организацией акциях и/или скидках или лозунги, слоганы являются обязательными к размещению на вывесках.

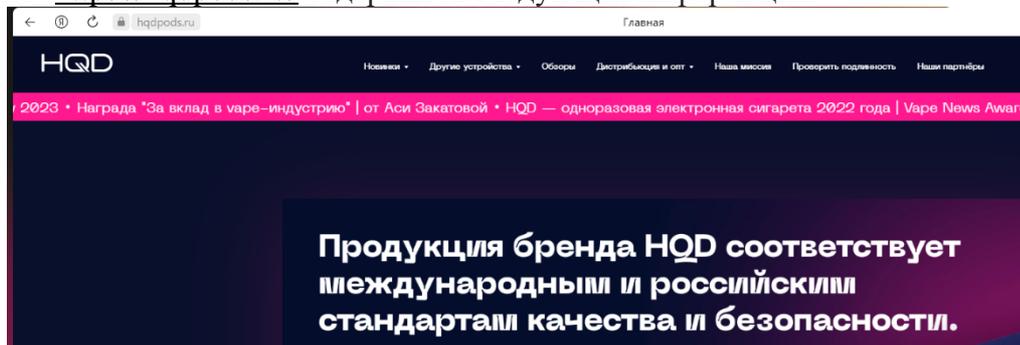
Следовательно, конструкции, содержащие информацию о характеристиках реализуемых товаров, о проводимых организацией акциях и/или скидках, либо различные лозунги, слоганы, либо иную **информацию об определенном лице или товаре, не обязательную к размещению, могут быть расценены как** вывески, содержащие сведения рекламного характера, и на такие конструкции распространяются требования Закона о рекламе, в том числе в случае их размещения в месте нахождения организации. Указанная позиция подтверждается, в том числе решениями судов по делам №А28-12028/2016, №А43-17212/2015, №А51-3119/2010, №А51-7177/2009.

Анализ представленной заявителем информации свидетельствует о том, что информация №1 «Табак №1 Кальяны Аксессуары Испарители» и №4 «PARoVOZ» размещена **на лифтовых шахтах МКД**, не являющихся частями магазинов «Табак №1» и «PARoVOZ», то есть, вне места нахождения магазинов, **вне помещений, занимаемых торговыми организациями**, не направлена на информирование о месте нахождения данных предприятий торговли, следовательно, указанные конструкции являются рекламными.

Также на шахте лифта МКД по ул. Малышева, 84, распространяется информация №2, не являющаяся обязательной для потребителей в соответствии с Законом о защите прав потребителей: «Табак №1 Аренда кальяна одноразки жидкости POD-системы HQD ELF BAR утилизация одноразок закази доставку», с указанием конкретной марки товара (бренда) - HQD.

HQD – это одноразовые электронные сигареты. HQD – это упрощенная электронная сигарета, более легкая и компактная. Главное отличие HQD от обычных вейпов в том, что жидкость хранится не в обычном резервуаре, а в вате, которой резервуар заполнен. Также HQD состоит из аккумулятора, спирали, датчика давления, светодиода и проводов, которыми это все соединяется. Конструкция неразборная (<https://www.sports.ru/health/blogs/3036056.html>).

На сайте <https://hqdpods.ru/> содержится следующая информация:



Таким образом, в вышеуказанной спорной информации сообщены наименования как продавца - магазин «Табак №1», так и товара, реализуемого в указанном магазине, в виде указания конкретной марки (бренда) курительных принадлежностей - HQD, приведено описание оказываемых магазином «Табак №1» услуг (аренда кальянов, утилизация одноразок, доставка, реализация курительных принадлежностей), что позволяет выделить конкретный хозяйствующий субъект и его товар, сформировать к нему интерес с целью его продвижения на рынке, информация обладает распознаваемостью для потребителя.

В информации №3 и №5 сообщены наименования продавцов – на флагах «Табак №1», на шаре – «PARoVOZ vape shop».

**Вейпшоп – это специализированный магазин, занимающийся продажей товаров для вейпинга.** Вейпинг (от английского - vaping -парение) - процесс курения электронной сигареты, испарителей и других подобных устройств.

Вышеуказанная информация привлекает интерес к конкретным хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность в магазинах «Табак №1» и «PARoVOZ», дает явное представление об осуществляемой данными лицами деятельности (аренда кальянов, утилизация одноразок, доставка, реализация курительных принадлежностей; **продажа товаров для вейпинга**), по своему содержанию явно направлена на привлечение внимания и поддержание интереса потребителей как к продавцам, их услугам, так и к ассортименту реализуемой продукции.

В соответствии с **п.8 ст.7 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;

Согласно ч.4 ст.2 Закона о рекламе специальные требования и **ограничения**, установленные настоящим Федеральным **законом** в отношении рекламы отдельных видов товаров, **распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов**, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Законом о рекламе 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 (Федеральный **закон** от 23.02.2013 №15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака») (Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 08.08.2018 №Ф01-2802/2018 по делу №**A38-10275/2017**).

Таким образом, реклама курительных принадлежностей марки (бренда) «**HQD**», а также продавцов табачной продукции «**Табак №1**», «**PARoVOZ**», размещенная на рекламных конструкциях, установленных на лифтовых шахтах многоквартирного дома по адресу г. Екатеринбург, ул. Малышева, 84, а также в виде флагов и шара, установленных на газоне, нарушает требования п.8 ст.7 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований, установленных ст.7 Закона о рекламе, несет как рекламодаделец, так и рекламораспространитель (ч. 6 и ч.7 ст. 38 Закона о рекламе).

Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 Закона о рекламе).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе.

Материалами дела установлено, что деятельность в магазине «Табак №1» в г. Екатеринбурге по ул. Малышева, 84, осуществляет ИП <...> (ИНН 662708285175) (см. копия чека, представленная МУГИСО (вх.№18713/23 от 28.08.2023)), а в магазине «PARoVOZ» ИП <...> (ИНН 667209447172) (см. Постановление по делу об административном правонарушении от 15.03.2023 №230301906, вынесенное Административной комиссией Октябрьского района МО «г. Екатеринбург» в отношении ИП <...> (ответ Администрации города Екатеринбургвх.№24724/23 от 13.11.2023)). Следовательно, спорная реклама размещена в интересах и при одобрении ИП <...> и ИП <...>, которые, таким образом, являются одновременно и рекламодателями и рекламораспространителями.

Резолютивная часть решения по делу согласно пп. «г» п.47 Правил №1922 должна содержать сведения о выдаче предписания (предписаний) с указанием лица (лиц), которому оно выдается.

Согласно п. 49 Правил №1922 при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении дела МУГИСО и Администрация города Екатеринбурга сообщили о прекращении распространения ненадлежащей рекламы в виде рекламных конструкций на фасаде

здания по ул. Малышева, 84, подтвердив сказанное фотоотчетами. Заявитель доказательств обратного не представила.

Администрацией Октябрьского района г. Екатеринбурга направлено письмо в адрес ООО «УК ЖКХ Октябрьского района» (исх.№66/11/01-09/002/2226 от 26.10.2023) о принятии мер по приведению фасада здания по ул. Малышева, 84 в надлежащее состояние, а также в адрес <...> (исх.№66/11/01-09/002/2297 от 03.11.2023) о принятии мер по устранению нарушений и демонтажу конструкций, установленных с нарушением Правил благоустройства.

Согласно **пп.12 п.7 Правил благоустройства** в границах муниципального образования «город Екатеринбург» запрещается самовольное размещение малых архитектурных форм на землях общего пользования.

Установка малых архитектурных форм на землях общего пользования производится после согласования мест установки с администрацией района, на территории которого планируется их установка, в порядке, определяемом правовыми актами Администрации города Екатеринбурга (**п.147 Правил благоустройства**).

Согласно п.3-3. Правил благоустройства муниципальный контроль в сфере благоустройства осуществляет Администрация города Екатеринбурга в лице определенных Главой Екатеринбурга отраслевых (функциональных) и территориальных органов Администрации города Екатеринбурга в соответствии с законодательством Российской Федерации и положением о муниципальном контроле, утвержденным решением Екатеринбургской городской Думы.

Мониторинг состояния благоустройства осуществляют муниципальные учреждения, отраслевые и территориальные органы Администрации города Екатеринбурга в соответствии с их компетенцией и полномочиями.

Таким образом, контроль за прекращением эксплуатации флагов и шара, установленных на газонах у здания по ул. Малышева, 84, являющихся малыми архитектурными формами, установленными самовольно, входит в компетенцию Администрации города Екатеринбурга.

На основании вышеизложенного, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 Закона о рекламе Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ч.4 ст.14.3.1 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

В соответствии со ст.2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, подлежат административной ответственности как должностные лица.

В соответствии с ч.4 ст.14.3.1 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета **рекламы** табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции или кальянов - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до четырех тысяч рублей; **на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей**; на юридических лиц - от ста пятидесяти тысяч до шестисот тысяч рублей.

Согласно п.48 Правил №1922 дата изготовления решения по делу в полном объеме считается датой принятия решения по делу.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст.14.3 КоАП РФ.

В соответствии с п.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» дело об административном правонарушении может быть возбуждено должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, только при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных частями 1, 1.1 и 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, и достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения. Вступление в силу решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей не

является таким поводом, как это предусмотрено частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ в отношении вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым устанавливается факт нарушения антимонопольного законодательства.

Достаточность данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, была установлена антимонопольным органом по итогам рассмотрения дела, рассмотрение которого не относится к государственному контролю (надзору), порядок организации и осуществления которого не регулируется Федеральным законом от 31 июля 2020 года №248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации». Достаточность данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, была установлена антимонопольным органом по итогам рассмотрения дела, порядок возбуждения и рассмотрения которого регулируется Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922). В связи с чем в силу примечания к ст.28.1 КоАП РФ положения ч.3.1 ст.28.1 КоАП РФ не распространяются на данный случай возбуждения дела об административном правонарушении.

Учитывая установленные ч.1 ст.37 Закона о рекламе особенности порядков принятия (только коллегиально) решения и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

Согласно ч.1 ст.2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно п.1 ч.1 ст.28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо (ч.ч.1, 2 ст.25.5 КоАП РФ).

Согласно ч.1 ст.25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1, ч. 4 ст. ст. 25.5 и п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, отводы, пользоваться юридической помощью защитника. Защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении, которое считается возбужденным с момента составления протокола об административном правонарушении.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.33 - 36 Закона о рекламе, в соответствии с п. 42 – 48 Правил №1922, Комиссия

## РЕШИЛА:

1. Признать рекламу курительных принадлежностей «HQD», а также продавцов табачной продукции «Табак №1», «PARoVOZ», размещенную 02.03.2023, 14.06.2023, 24.09.2023, 25.09.2023 на рекламных конструкциях, установленных на лифтовых шахтах многоквартирного дома по адресу г. Екатеринбург, ул. Малышева, 84, а также в виде флагов и шара, установленных на газоне, ненадлежащей, нарушающей требования п.8 ст.7 Закона о рекламе, поскольку подобная реклама не допускается.

2. Предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

3. Направить решение в Администрацию Октябрьского района города Екатеринбурга для принятия мер по устранению нарушений пп.12 п.7 и п.147 Правил благоустройства при размещении флагов «Табак №1» и шара «PARoVOZ» на газоне по адресу г. Екатеринбург, ул. Малышева, 84.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Свердловского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.4 ст.14.3.1 КоАП РФ.

5. **ИП <...>** (ОГРНИП: 321665800053174, ИНН: 662708285175, Дата присвоения ОГРНИП: 26.03.2021) (защитнику) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **10 января 2024 г. в 14 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.4 ст.14.3.1 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

6. **ИП <...>** (ОГРНИП: 321665800182643, ИНН: 667209447172, Дата присвоения ОГРНИП: 19.10.2021) (защитнику) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **10 января 2024 г. в 15 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.4 ст.14.3.1 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

**ИП <...>**, **ИП <...>** вправе представить в Управление письменные объяснения по факту правонарушения (ст.26.3 КоАП РФ), в том числе, указать (при наличии) обстоятельства, смягчающие (ст.4.2 КоАП РФ) и отягчающие (ст.4.3 КоАП РФ) административную ответственность, исключаяющие производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ).

Для приобщения к протоколу письменных объяснений (ст. 26.3 КоАП РФ) их надлежит представить в письменной форме и раскрыть в них свою позицию относительно каждого из указанных в решении обстоятельств, подкрепив ее соответствующими доказательствами.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени лица, в отношении которого составляется протокол).

*Решение антимонопольного органа может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения (ч. 1 ст. 37 Закона о рекламе).*

*Для оперативности информацию следует предварительно направить по факсу либо на электронную почту Управления ([tob66@fas.gov.ru](mailto:tob66@fas.gov.ru)). В ответе необходимо ссылаться на исходящий номер документа Свердловского УФАС России.*

*Протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, физическим лицом или законным представителем юридического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении (ч. 5 ст. 28.2 КоАП РФ).*

*Согласно ч. 1 ст. 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.*

*В соответствии с ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы,*

пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В соответствии с ч. 5 ст. 25.5 КоАП РФ защитник, допущенный к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени юридического и должностного лица, в отношении которого составляется протокол).

Неявка лица до истечения указанного срока не препятствует дальнейшему движению дела об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении может быть составлен в отсутствие указанного лица (ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ).

**В случае невозможности личной явки лиц, участвующих в составлении протокола (в том числе, защитников), необходимо направить ходатайство ([to66@fas.gov.ru](mailto:to66@fas.gov.ru)) о составлении протокола в их отсутствие с учетом представленных письменных пояснений.**

**Независимо от формы участия в составлении протокола все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при его составлении.**

Кроме того, Управление информирует о возможности представить расписку о выборе формы получения процессуальных документов (указать реквизиты сопроводительного письма к данному документу) путем их направления по адресу электронной почты, указанной в расписке, с подтверждением того, что такой способ получения процессуальных документов будет являться надлежащим уведомлением (расписка должна быть заполнена физическим лицом, должностным лицом лично либо законным представителем юридического лица с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, подтверждающего полномочия).

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>