

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 013/05/7-598/2021

13 декабря 2021 года
Ленина, 14

г. Саранск, проспект

Комиссия Мордовского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии <...> – временно исполняющий обязанности руководителя Управления,

члены Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления, <...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства, <...> - главный государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства, рассмотрев 06 декабря 2021 года дело № 013/05/7-598/2021 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбужденное по материалам наблюдения, проведенного специалистами Мордовского УФАС России, которым 04 октября 2021 года зафиксирован факт распространения на территории городского округа Саранск рекламы «SCARY VAPESHOP все только актуальное Трудимся для вас. По будням: с 9:00 до 21:00 По выходным: с 10:00 до 20:00 скидки до 20% ЗАХОДИ» с использованием двухсторонней выносной конструкции (штендера), выставленной на тротуаре, напротив входа в помещение магазина с вывеской «SCARY shop» (<...>, 1 этаж), с признаками нарушения требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе»,

в присутствии:

лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе - Индивидуальный предприниматель Г<...> <...>, представляет интересы лично, предъявлен паспорт,

УСТАНОВИЛА:

04 октября 2021 года специалистами Мордовского УФАС России при проведении наблюдения за соблюдением обязательных требований на территории городского округа Саранск Республики Мордовия в непосредственной близости от магазина с вывеской «SCARY shop» (<...>, 1 этаж) выявлено распространение следующей информации (фотоотчет от 04.10.2021):

на двух поверхностях выносной конструкции (штендера), выставленной на тротуаре, в зоне интенсивного движения пешеходов, напротив входной группы в магазин «SCARY shop», нанесены текстовые надписи «SCARY VAPESHOP все только актуальное Трудимся для вас. По будням: с 9:00 до 21:00 По выходным: с 10:00 до 20:00 скидки до 20% ЗАХОДИ», содержащие образ привидения и изображение стрелки-указателя в направлении такого магазина.

12 октября 2021 года на состоявшемся заседании Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Мордовском УФАС России предметом обсуждения была размещенная на вышеприведенном штендере информация, признанная экспертным сообществом запрещенной к распространению рекламой продавца вэйпов - электронных сигарет и курительных жидкостей, идентификация которого происходит через иностранное

слово «VAPESHOP» в названии магазина.

Данные обстоятельства стали поводом для вынесения определения Мордовского УФАС России от 18.11.2021 № 716 о возбуждении дела № 013/05/7-598/2021 и назначении дела к рассмотрению, которым от Индивидуального предпринимателя Г<...>, привлеченного к участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, затребована информация по существу настоящего разбирательства.

ИП Г<...> предоставил затребованную от него информацию с письменными объяснениями по делу № 013/05/7-598/2021 <...>.

На заседании Комиссии заслушано мнение ИП Г<...>, который признал ошибочность выраженных им в письменных объяснениях по делу № 013/05/7-598/2021 <...> суждений относительно того, что вопрос об отнесении электронных испарителей (вэйпов) непосредственно к табачной продукции является спорным, в связи с чем устно уточнил, что с его стороны имело место несоблюдение требований рекламного законодательства при использовании выносного штендера с рассматриваемой рекламной информацией о деятельности магазина SCARY VAPESHOP, размещавшегося ориентировочно с начала октября текущего года в рабочие часы в непосредственной близости от входа в такой магазин, и при этом пояснил, что в настоящее время штендер уже убран и не используется ввиду его порчи, однако не предоставил доказательств, которые могли бы подтвердить приведенные доводы в части прекращения распространения рассматриваемой информации.

Комиссия, выслушав доводы лица, участвующего в деле, а также исследовав имеющиеся документы и материалы в их совокупности, и при этом не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения настоящего дела, приходит к следующим выводам.

Демонстрируемая на выносном штендере информация обращает внимание неопределенного круга лиц к деятельности конкретной торговой точки «SCARY VAPESHOP», в которой «все только актуальное», «Трудимся для вас» и «скидки до 20%», и на которую ориентирует стрелка-указатель с призывом «ЗАХОДИ», при том, что наличие в тексте словосочетания «VAPESHOP», в общеизвестном смысле переводимого с английского языка как магазин электронных сигарет, даёт явное представление о реализации в таком магазине определенного товара - VAPE (вэйпов), тем самым по своему содержанию направленно выделяет продавца VAPE (вэйпов), формирует и поддерживает интерес к такому продавцу и его специализированной деятельности по реализации VAPE (вэйпов), тем самым способствует его продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или)

товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

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

В рассматриваемом случае объектом рекламирования является деятельность продавца «SCARY VAPESHOP», призывающего «ЗАХОДИ», «Трудимся для вас», и предлагающего «все только актуальное», «скидки до 20%».

По данным информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», размещенным в свободной энциклопедии «Викисловарь», слово VAPE (вэйп) происходит от английского «курить электронную сигарету», и используется в значении «электронная сигарета, устройство, испаряющее ароматизированную жидкость и этим имитирующее курение».

Поскольку электронная сигарета и сопутствующие к ней товары (жидкости) предназначены для процесса курения, то рассматриваемой рекламой «SCARY VAPESHOP» (дословный перевод с английского «страшный магазин электронных сигарет») продвигается деятельность продавца курительных принадлежностей - VAPE (вэйпов).

В пункте 16 информационного письма Пленума высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 разъяснено, что информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Реклама продавца курительных принадлежностей «SCARY VAPESHOP» имеет побудительный характер, стимулирует интерес к приобретению VAPE (вэйпов), и способствует росту числа потребителей, что приводит к ухудшению состояния здоровья населения.

Пунктом 12 части 1 статьи 2 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» определено, что к устройствам для потребления никотинсодержащей продукции относятся 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).

В силу пункта 1 части 1 статьи 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» в целях сокращения спроса на табак, табачные изделия, никотинсодержащую продукцию, устройства для потребления никотинсодержащей продукции, кальяны 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 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.

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального 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.

Тем самым действующим законодательством установлен прямой запрет на привлечение внимания потребителей не только к определенному объекту рекламирования – товарам для курения, но и непосредственно к продавцу таких товаров.

Следовательно, распространение рассматриваемой рекламы продавца курительных принадлежностей «SCARY VAPESHOP» нарушает требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Продавцом курительных принадлежностей «SCARY VAPESHOP», чья деятельность продвигается рассматриваемой рекламой, является ИП Г<...>, осуществляющий предпринимательскую деятельность в магазине с вывеской «SCARY shop» (<...>, 1 этаж), что подтверждается договором аренды нежилого помещения <...>, заключенным между <...> и Г<...>.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей <...> Г<...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя <...>, основным видом деятельности которого является торговля розничная табачными изделиями в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.26).

Из предоставленных ИП Г<...> письменных объяснений по делу № 013/05/7-598/2021 <...> следует, что штендер с рассматриваемой рекламой принадлежит ИП Г<...>, и им используется в рекламных целях наименование «SCARY VAPESHOP», рассматриваемая реклама размещалась только по адресу магазина «SCARY shop» (<...>, 1 этаж), в котором ИП Г<...> реализует такие виды продукции: никотиновая/без никотиновая жидкость, курительные устройства, компоненты к к/у, расходные материалы типа ваты для к/у.

Фактически установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что в рассматриваемом случае посредством распространяемой с октября 2021 года рекламы продавца курительных принадлежностей «SCARY VAPESHOP» продвигается деятельность Индивидуального предпринимателя Г<...>, специализирующегося на продаже никотиновых и без никотиновых жидкостей, курительных устройств, компонентов и расходных материалов к курительным устройствам.

Таким образом, распространяемая на территории городского округа Саранск с октября 2021 года реклама продавца курительных принадлежностей «SCARY VAPESHOP все только актуальное Трудимся для вас. По будням: с 9:00 до 21:00 По выходным: с 10:00 до 20:00 скидки до 20% ЗАХОДИ», размещенная на двухсторонней выносной конструкции (штендере), выставленной на тротуаре, напротив входа в помещение магазина с вывеской «SCARY shop» (<...>, 1 этаж), нарушает требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», и поэтому является ненадлежащей рекламой.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что рекламодаделец и рекламодатель несут ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7 настоящего Федерального закона.

Материалами настоящего дела установлено, что рекламоделателем и одновременно рекламодателем выступил Индивидуальный предприниматель Г<...> <...>, действиями которого опосредовано и выражено распространение ненадлежащей рекламы.

В соответствии с пунктом 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 - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Поскольку в материалы настоящего дела не предоставлено доказательств прекращения распространения рассматриваемой ненадлежащей рекламы, усматривается необходимость выдать рекламоделателю и рекламодателю - ИП Г<...> предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства.

Вместе с тем, усматривается необходимость передачи материалов дела для рассмотрения вопроса о привлечении виновного лица к административной ответственности по части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь пунктом 8 статьи 7, пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42-48, 54 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей распространяемую на территории городского округа Саранск Республики Мордовия с октября 2021 года рекламу продавца курительных принадлежностей «SCARY VAPESHOP все только актуальное Трудимся для вас. По будням: с 9:00 до 21:00 По выходным: с 10:00 до 20:00 скидки до 20% ЗАХОДИ», размещаемую на двухсторонней выносной конструкции (штендере), выставленной на тротуаре, напротив входа в помещение магазина с вывеской «SCARY shop» (<...>, 1 этаж), поскольку такая реклама нарушает требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать рекламодателю и рекламораспространителю – Индивидуальному предпринимателю Г<...> <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Мордовского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении лица, в действиях которого присутствует состав административного правонарушения, предусмотренный частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 13 декабря 2021 года.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

<...>