

гр. <...>

пользователь <...> в Тик-Ток

гр. <...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 014/05/7-744/2022 по признакам нарушения законодательства о рекламе

г. Якутск
года

резольютивная часть оглашена 28 июля 2022

изготовлено в полном объеме 11 августа 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

<...> – председателя Комиссии;

<...> – члена Комиссии;

<...> – члена Комиссии,

в отсуствии:

заявителя: <...>, уведомленного по электронной почте, указанной в обращении <...>,

лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: <...>, уведомленного по электронной почте <...> и телеграммой, направленной по адресу проживания: <...>.

рассмотрев материалы дела № **014/05/7-744/2022** по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) по факту распространения пользователем <...> в Тик-Ток (<https://vm.tiktok.com/ZSdY4rKhX>) в видеоролике «Батя и Эльфбар. ЧАСТЬ 1 #бабароба #сериал» от 18.01.2022 курительных принадлежностей «Elf Bar»,

у с т а н о в и л а:

01.06.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее – Якутский УФАС России) поступило заявление гр. <...>, направленного Управлением Роскомнадзора по Республике Саха (Якутия) (вх.№ 2245э от 01.04.2022), с жалобой на рекламу электронных сигарет «Elf Bar», распространяемую пользователем <...> в Тик-Ток (<https://vm.tiktok.com/ZSdY4rKhX>) в видеоролике «Батя и Эльфбар. ЧАСТЬ 1 #бабароба #сериал».

К заявлению приложен видеоматериал (видеоролик) от 18.01.2022, следующего содержания:

«мама: настроение -15: *Дорогой, а чем это пахнет в нашей комнате?*

отец-молодец: сегодня молодец: *Ну как чем дорогая, конечно же нашей с тобой*

любовью.

мама: Опять курил в квартире?

отец-молодец: Да я одну только одну штучку, и то только утром. Как ты учуяла вообще?

мама: Я не понимаю тебе лень на улицу выйти?

отец-молодец: Ну понимаешь дорогая, там же был с утра футбольный матч. Я не мог пропустить ни минуты.

мама: В следующий раз если я замечу запах какой-нибудь в квартире, футбольным мячиком будет твоя голова, а я буду Пеле. И поверь, моя нога не дрогнет.

«3 секунды миллиона лет спустя»отец-молодец: ломается: Сынок ну-ка подойди.

сын: Че такое пап?

отец-молодец: А ну-ка скажи папке только честно, что ты делаешь, когда тебе что-то очень хочется, но блин лень выйти из дома?

старший сын: Аа я понимаю о чем ты говоришь, но я всегда просто беру и заказываю электронку «Elf Var», зачетная штука я тебе скажу.

отец-молодец: В смысле? Это че за новости такие?

старший сын: А не не не. В смысле это дедушка сказал короче, я его слова повторяю.

отец-молодец: Аа ну ладно тогда. А где его взять то «Elf Var» твой? старший сын: А ну вот как раз дедушке по почте одна штука пришла. Проверишь?

(демонстрация электронных сигарет «Elf Var»).

отец-молодец: Опаа, интересная штука, проверим.

Конец 1 серии.

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 обладает всеми ее признаками - распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц (в том числе несовершеннолетних), направлена на привлечение внимания к устройству для потребления никотинсодержащей продукции электронных сигарет.

В соответствии с пунктом 12 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» (далее - Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции») 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).

При этом согласно пункту 3 части 1 статьи 2 Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» никотинсодержащая продукция - изделия, которые содержат никотин (в том числе полученный путем синтеза) или его производные, включая соли никотина, предназначены для потребления никотина и его доставки посредством сосания, жевания, нюханья или вдыхания, в том числе изделия с нагреваемым табаком, растворы, жидкости или гели с содержанием жидкого никотина в объеме не менее 0,1 мг/мл, никотинсодержащая жидкость, порошки, смеси для сосания, жевания, нюханья, и не предназначены для употребления в пищу (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации), пищевой продукции, содержащей никотин в натуральном виде, и табачных изделий.

В рассматриваемой рекламе курительных принадлежностей «Elf Bar», распространяемой пользователем<...> в Тик-Ток (<https://vm.tiktok.com/ZSdY4rKhX>) в видеоролике «Батя и Эльфбар. ЧАСТЬ 1 #бабароба #сериял» от 18.01.2022, усматриваются признаки нарушения требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

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

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».

Материалами дела установлено, что владельцем аккаунта «babaroba» в сервисе для создания и просмотра коротких видео в Тик-Ток является гр.<...>.

В Управление Федеральной службы по Республике Саха (Якутия) поступил ответ на запрос от Министерства внутренних дел по Республике Башкортостан о том, что гр. <...>, зарегистрирован по адресу: <...>(вх.№5262 от 14.07.2022)

На определение о возбуждении производства дела № 014/05/7-744/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 01.06.2022, определение о продлении и отложении производства по делу № 014/05/7-744/2022 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24.06.2022 Якутского УФАС России гр. <...> пояснил следующее: что видеоролик в Тик-Ток по его мнению не является рекламой и не преследовал цель рекламировать какой-либо товар. Видеоролик был снят по многочисленным просьбам пользователей, исключительно в поучительных целях из-за этого назвали «Часть 1». А так же сообщает, что видеоролик удален с платформы Тик-Ток (вх.№5286э от 15.07.2022).

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.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», гр. <...> является рекламодателем.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 статьей 7 Федерального закона «О рекламе».

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Якутского УФАС России пришла к выводу о нарушении гр. <...> требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы электронных сигарет в Тик-Ток (<https://vm.tiktok.com/ZSdY4rKhX>) видеоролик «Батя и Эльфбар. ЧАСТЬ 1 #бабароба #сериял».

Учитывая пояснения гр. <...>(вх.№5286э от 15.07.2022) о том, что «в настоящее время видеоролик удалена с платформы Тик-Ток», Комиссией Якутского УФАС России сделан вывод о нецелесообразности выдачи гр. <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 42 - 48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922, Комиссия

р е ш и л а:

1. Признать рекламу, распространенную пользователем <...> в Тик-Ток (<https://vm.tiktok.com/ZSdY4rKhX>) в видеоролике «Батя и Эльфбар. ЧАСТЬ 1 #бабароба #сериял» курительных принадлежностей «Elf Bar» ненадлежащей, нарушающей требования части 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

2. В связи удалением видеоролика «Батя и Эльфбар. ЧАСТЬ 1 #бабароба #сериал» в Тик-Ток (<https://vm.tiktok.com/ZSdY4rKhX>) предписание не выдавать о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе гр. <...> (адрес: <...>)
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3 месяца со дня его оглашения.

Председатель Комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>