

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О ВОЗБУЖДЕНИИ ДЕЛА № 17-03-18-02/332 ПО ПРИЗНАКАМ НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

О РЕКЛАМЕ

07 июня 2017 г.
Волгоград

г.

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, заместитель руководителя управления Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев заявление физического лица от 07.04.2017 вх. № 3162,

УСТАНОВИЛ:

Антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: 1) предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе; возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (ч. 1 ст. 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе)).

В Волгоградское УФАС России поступило заявление (вх. № 3162 от 07.04.2017) с жалобой на распространение рекламы электронных сигарет в лифте жилого дома по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д. 76, подъезд № 5: «Vapor st. E-Liquids Электронные антитабачные устройства и аксессуары. Самые популярные жидкости из Европы. США и России. Milkshake 30 мл -590 р., American Stars 30 мл – 449 р., Cuttwood (clone) 30 мл – 350 р., АК-47 30 мл – 350 р., OLD SCHOOL 50 мл – 250 р., Bubble Gum 50 мл – 250 р. Мы ждём Вас в ТРК «Парк Хаус» г. Волгоград, бульвар 30-летия Победы, 21, 2 этаж, (напротив отдела «Спортмастер»)). К заявлению приложено фото распространяемой рекламы.

В ходе рассмотрения заявления специалистами Волгоградского УФАС России был проведен мониторинг распространения рекламы по адресу: г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д. 76, подъезд № 5, распространение указанной заявителем рекламы подтвердилось (акт мониторинга № 281-Р от 14.04.2017).

В соответствии с данными, размещенными на сайте

<https://www.vaporstreet.ru/>, https://vk.com/vaporstreet_eliquids_vlg магазин «VAPOR STREET» осуществляет оптовые и розничные продажи электронных сигарет и жидкостей.

Согласно п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) реклама – это 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.

При этом, специальные требования и ограничения, установленные Законом о рекламе 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 Законом о рекламе установлены специальные требования и ограничения.

Рассматриваемая информация является рекламой, так как отвечает всем квалифицирующим признакам.

В соответствии с п. 2 ст. 3 Закона о рекламе объект рекламирования - товар, средство его индивидуализации, 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. 3 ст. 3 Закона о рекламе определил, что товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Рассматриваемая реклама направлена на привлечение внимания неопределенного круга лиц к объекту рекламирования - магазину электронных сигарет «VAPOR STREET», для формирования и поддержание интереса к нему, и продвижения на товарном рынке реализации электронных сигарет. Товаром является - электронные сигареты, аксессуары и электронные жидкости. Целью распространения рекламы является увеличение продаж электронных сигарет, электронных жидкостей.

Электронная жидкость (также называемая «электронным соком») представляет собой смесь искусственных или натуральных ароматизаторов, никотина, сахара и других органических или химических соединений. Её добавляют в электронную сигарету. Эта жидкость нагревается механизмом электронной сигареты, а затем в виде аэрозоля поступает в организм в тот момент, когда пользователь делает вдох. Электронные жидкости выпускаются во множестве «ароматных» вариантов. Пользователи могут выбрать «свое» количество никотина -если они вообще хотят, чтобы никотин содержался в жидкости (по данным сайта <http://ru.e-cig->

В соответствии с [письмом](#) Министерства здравоохранения РФ от 29.04.2013 № 24-4-7000984 возможность производства и оборота электронных сигарет следует оценивать с учетом правовых предписаний [п. «г» ч. 1 ст. 16](#) Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака», которые запрещают использование и имитацию табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле такими товарами.

Электронная сигарета - [электронное устройство](#) создающее высокодисперсный аэрозоль (пар) предназначенный для ингаляции (вдыхания). Может использоваться как в качестве средства доставки никотина (ЭСДН) так и для вдыхания ароматизированного пара без [никотина](#). Пар создаётся за счёт испарения специально подготовленной жидкости с поверхности нагревательного элемента и внешне похож на табачный дым (<https://ru.wikipedia.org/>.)

Таким образом, основным предназначением электронной сигареты является процесс вдыхания (выдыхание) паров с содержанием никотина либо без никотина.

ФАС России в [письме](#) от 03.03.2011 № АК/7349 «О рекламе электронных сигарет» разъяснила, что [ст. 23](#) Закона о рекламе (действующая на тот момент) установлены требования и ограничения в отношении рекламы табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги и других подобных товаров. Таким образом, перечень товаров, на рекламу которых распространяются положения указанной [нормы](#) Закона о рекламе, не является исчерпывающим. Поскольку «электронные сигареты» используются для действий, аналогичных процессу курения, и в зависимости от модели и содержания жидкости могут содержать никотин и иные вещества, содержащиеся в табачных изделиях, «электронные сигареты», по мнению специалистов ФАС России, также могут быть отнесены к категории товаров, подобных табачным изделиям и курительным принадлежностям.

Согласно Толковому словарю Ожегова С.И. слово «Принадлежность» определяется как предмет, входящий в комплект с чем-н., дополняющий что-н. или же неотъемлемая особенность, свойство кого-чего-н. (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/183234>). Из чего, в отсутствие законодательного определения, можно сделать вывод, что поскольку электронная жидкость напрямую связана с курением электронной сигареты, и её предназначение и свойство, это именно курение, то следовательно, электронную жидкость также можно рассматривать как курительную принадлежность.

В соответствии с 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» [ст. 23](#) Закона о рекламе утратила силу, а требования закона дополнены изменениями в [ст. 7](#) «Товары, реклама которых не допускается», установившими полный запрет рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок ([п. 8 ст. 7 Закона о рекламе](#)).

С учётом того, что электронные сигареты, электронные жидкости используются для совершения действий, аналогичных процессу курения (имитируют процесс курения), данные изделия (электронные сигареты, электронные жидкости) относятся к товарам, на которые распространяется запрет, установленный [п. 8 ст. 7](#) Закона о рекламе.

В соответствии с [п. 8 ст. 7](#) Закона о рекламе не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В соответствии с п. 6, п. 7 [ст. 38](#) Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных [ст. 7](#) Закона о рекламе несёт рекламодаделец и рекламодатель.

В соответствии с [п. 5 ст. 3](#) Закона о рекламе рекламоносителем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо. В п. 7 ст. 3 Закона о рекламе установлено, что рекламодателем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Волгоградским УФАС России в рамках рассмотрения заявления установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ЖЭК ЛифтБорд» (ОГРН 1113461000025 ИНН/КПП 3448051684/344801001 юридический адрес: 400029, г. Волгоград, ул. Вилянская, д. 15А), рекламоносителем выступила ИП А... (ИНН ...,).

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Закона о рекламе и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить производство по делу № 17-03-18-02/332 по признакам нарушения п. 8 ст. 7 Закона о рекламе.

2. Признать лицами, участвующими в деле:

- лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе: ООО «ЖЭК ЛифтБорд» (ОГРН 1113461000025 ИНН/КПП 3448051684/344801001 юридический адрес: 400029, г. Волгоград, ул. Вилянская, д. 15А); ИП А... (ИНН, ...);

- заявитель - физическое лицо, от которого поступило обращение вх. № 3162 от 07.04.2017.

3. Назначить дело № 17-03-18-02/332 к рассмотрению на **29 июня 2017 в 15 часов 30 минут** по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д. 12 (каб. 13, 5-й этаж, левое крыло).

4. ООО «ЖЭК ЛифтБорд» представить **на заседание Комиссии** следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

4.1. Письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела,

4.3. Иную информацию, которую Общество считает необходимой для предоставления в рамках рассматриваемого дела для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

5. ИП А... представить **на заседание Комиссии** следующую информацию и заверенные надлежащим образом (печатью, а также подписью должностного лица) копии документов:

5.1. Письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела;

5.2. Копию ИНН, выписки из ОГРНИП,

5.3. Иную информацию, которую индивидуальный предприниматель считает необходимой для предоставления в рамках рассматриваемого дела для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

В соответствии с ч. ч. 1 - 2 ст. 34 Закона о рекламе юридические лица, индивидуальные предприниматели обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в

установленный срок необходимые документы, материалы, объяснения, информацию в письменной и (или) устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную и иную охраняемую законом тайну), включая служебную переписку в электронном виде, а также обеспечивать уполномоченным должностным лицам антимонопольного органа доступ к такой информации.

Неисполнение требований [части 1](#) статьи 34 Закона о рекламе влечет за собой ответственность виновных лиц в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.6 ст. 19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Представителям лиц, участвующих в деле, при себе необходимо иметь доверенность и документы, удостоверяющие личность.