

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 043/04/14.3.1-72/2023

об административном правонарушении

«14» марта 2023 г.

г. Киров

<...>, рассмотрев протокол от 30.01.2023, составленный <...> в отношении **индивидуального предпринимателя** <...> (дата и место рождения: <...> г.р., пос. Лесной Верхнекамского района Кировской области; адрес регистрации: 610045, Кировская область, г. Киров, ул. <...>, д. <...>, к. <...>, кв. <...>; паспорт гражданина РФ: серия <...> № <...>, выдан <...>, код подразделения <...>; ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>, дата постановки на учет в налоговом органе: <...>), в связи с нарушением пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по делу № 043/05/7-710/2022 (резюлютивная часть решения оглашена 10.11.2022 года; в полном объеме решение изготовлено 16.11.2022 года) признана ненадлежащей реклама табачной продукции, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции следующего содержания: «*vare-тут* одноразки* SNUS* salt nic*», распространенная с использованием светодиодных элементов, размещенных в оконных проемах здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>; «*vare* испары картриджи* одноразки* сигареты* стики* табак для кальяна ВСЕ ТУТ*» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка», распространенную на светодиодном табло, установленном на внешней стене здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, поскольку она противоречит требованиям пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Решением установлено, что индивидуальный предприниматель <...> (далее - ИП <...>) является рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной рекламной информации по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Кировское УФАС России поступили материалы, направленные УМВД России по г. Кирову письмом от 20.06.2022 № 2/836517д (вх. № 3969 от 28.06.2022), а также

материалы, направленные из Управления Роспотребнадзора по Кировской области письмом от 28.10.2022 № 43-00-06/59-3455-2022 (вх. № 6465 от 28.10.2022) по факту распространения по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> рекламы табачной продукции, нарушающей требования Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», реклама – 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Информация: - «*vape-тут* одноразки* SNUS* salt nic*», распространенная с использованием светодиодных элементов, размещенных в оконных проемах здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>;

- «*vape* испары картриджи* одноразки* сигареты* стики* табак для кальяна ВСЕ ТУТ*» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка», распространенная на светодиодном табло, установленном на внешней стене здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена с использованием светодиодных элементов и светодиодного табло;

- адресована неопределенному кругу лиц (пешеходам, пассажирам общественного транспорта), поскольку расположена в непосредственной близости от пешеходной и проезжей частей дороги;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, которым является табачная продукция (сигареты, снюс, табак для кальяна), никотиносодержащая продукция (одноразки, salt nic, стики, испары картриджи), а также устройства для потребления никотиносодержащей продукции (vape), реализуемые в магазине альтернативной табачной продукции «Шишка», расположенном по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>.

Согласно статье 2 Федерального закона от 22.12.2008 № 268-ФЗ «Технический регламент на табачную продукцию» устанавливаются следующие понятия:

- табак – растение рода *Nicotiana* семейства пасленовых видов *Nicotiana*

Tabacum, Nicotiana Rustica, возделываемое в целях получения сырья для производства табачных изделий;

- табачные изделия – продукты, полностью или частично изготовленные из табачного листа в качестве сырьевого материала, приготовленного таким образом, чтобы использовать для курения, сосания, жевания или нюханья;

- вид табачного изделия – совокупность курительных и некурительных табачных изделий, сходных по потребительским свойствам и способу потребления. К ним относятся сигареты, сигары, сигариллы (сигариты), папиросы, табак для кальяна, табак курительный тонкорезанный, табак трубочный, биди, кретек, табак сосательный (снюс), табак жевательный, табак нюхательный, насвай и другие табачные изделия;

- табак для кальяна - вид курительного табачного изделия, предназначенного для курения с использованием кальяна и представляющего собой смесь резаного или рваного сырья для производства табачных изделий с добавлением или без добавления нетабачного сырья и иных ингредиентов.

- табак сосательный (снюс) - вид некурительного табачного изделия, предназначенного для сосания и полностью или частично изготовленного из очищенной табачной пыли и (или) мелкой фракции резаного табака с добавлением или без добавления нетабачного сырья и иных ингредиентов.

В соответствии со статьей 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» устанавливаются следующие понятия:

- 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);

- 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).

Спорная рекламная информация, содержащая в том числе надпись «все тут» и стрелку, направленную в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка», расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, создает у потребителя стойкую ассоциацию с табачной и никотинсодержащей продукцией, устройствами для потребления никотинсодержащей продукции.

Исходя из вышеизложенного следует, что объектом рекламирования является реализуемая в магазине альтернативной табачной продукции «Шишка» табачная продукция (сигареты, снюс, табак для кальяна), никотиносодержащая продукция (одноразки, salt nic, стики, испары картриджи), а также устройства для потребления никотиносодержащей продукции (vape). Формирование интереса к объекту рекламирования и его продвижение на рынке осуществляется за счет указания на ассортимент продукции и надписи «все тут» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции, расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>.

Указанные выводы подтверждаются позицией Членов Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее – Члены Экспертного совета).

Согласно единогласному мнению Членов Экспертного совета, высказанному на заседании 28.07.2022, спорная информация является рекламой, внимание привлекается за счет перечисления на светодиодном экране (консольной конструкции) перечня товаров (табачной и никотиносодержащей продукции), а также надписи: «всё тут» и изображения в виде стрелочки, указывающей на вход. Объектом рекламирования, по мнению членов Экспертного совета, является табачная и никотиносодержащая продукция, реализуемая в магазине табачной продукции «Шишка».

В состав Экспертного Совета при Кировском УФАС России входят представители органов местного самоуправления, научных организаций, общественных организаций, экспертов и специалистов в области лингвистики, психологии, журналистики, соответственно, в рассматриваемом случае их мнение принимается Комиссией в качестве надлежащего доказательства квалификации информации в качестве рекламы табачной и никотиносодержащей продукции.

Таким образом, вышеуказанная информация является рекламой табачной продукции, никотиносодержащей продукции и устройств для потребления никотиносодержащей продукции и на такую информацию, а также на порядок ее размещения распространяются положения Федерального закона «О рекламе».

Статья 7 Федерального закона «О рекламе» устанавливает перечень товаров, которые не подлежат рекламированию.

Согласно новой редакции пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», вступающей в силу с 28.01.2021, 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.

С 28.01.2021 г., к действующему запрету на рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий, курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, также добавился запрет на рекламу таких товаров как устройства для потребления никотинсодержащей продукции (различные модификации устройств, используемых в качестве «электронных сигарет» для доставки никотина или нагревания табака), никотиносодержащая продукция (различные наполнители для электронных систем доставки никотина или

нагрева табачка, например, стики, жидкости, картриджи)».

Исходя из содержания рекламы, в том числе наличия в ней словосочетания «всё тут» с использованием графического элемента – стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка», расположенного по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, установлено, что спорная реклама является рекламой табачной продукции, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции. Следовательно, указанная реклама нарушает требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» под рекламодателем понимается 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» под рекламодателем понимается лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

По адресу распространения спорной рекламы табачной, никотиносодержащей продукции и устройств для потребления никотиносодержащей продукции (610035, г. Киров, ул. <...>, д. <...>) расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка», розничная продажа табачной, никотиносодержащей продукции и устройств для потребления никотиносодержащей продукции в котором осуществляется индивидуальным предпринимателем <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>), что подтверждается кассовым чеком от 30.06.2022 (акт фиксации от 30.06.2022), актом фиксации рекламы от 30.06.2022, а также материалами, направленными УМВД России по г. Кирову (письмо от 20.06.2022 № 2/836517Д (вх. № 3969 от 28.06.2022)) и Управлением Роспотребнадзора по Кировской области (письмо от 28.10.2022 № 43-00-06/59-3455-2022 (вх. № 6465 от 28.10.2022)).

Таким образом, исходя из содержания рекламы, места и способа ее распространения, информации о субъекте, осуществляющем деятельность в качестве продавца товаров (табачной, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции) магазина альтернативной табачной продукции «Шишка», установлено, что рекламодателем и рекламодателем спорной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 Федерального закона «О рекламе», является индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: <...>; ОГРНИП: <...>), который несет ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/7-710/2022.

В соответствии со статьей 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.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с примечанием к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) несет административную ответственность за совершение административного правонарушения как должностное лицо.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 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.

Письмом Кировского УФАС России от 15.12.2022 № 4749/04 ИП <...> уведомлялся о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении – 30 января 2023 г. в 16 часов 00 минут.

Уведомление о составлении протокола было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу места жительства (пребывания) ИП <...>, указанному в ЕГРИП (610045, Кировская область, г. Киров, ул. <...>, д. <...>, к. 2, кв. <...>).

В соответствии с пунктом 63 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25, с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ, юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам,

перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

О дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении ИП <...> считается извещенным надлежащим образом (в материалах дела имеется возвратный конверт с уведомлением о составлении протокола об административном правонарушении (исх. № 4749/04 от 15.12.2022), дата возврата конверта – 29.12.2022).

На составление протокола об административном правонарушении ИП <...> не явился, представителя на направил, ходатайств не заявлял.

30.01.2023 должностным лицом Кировского УФАС России – <...> в отношении ИП <...> составлен протокол № 043/04/14.3-1-72/2023 об административном правонарушении.

Протокол составлен в отсутствие ИП <...>, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

Определением от 30.01.2023 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-1-72/2023 об административном правонарушении рассмотрение протокола назначено на 14.02.2023 в 11 часов 00 минут.

Определение от 30.01.2023 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-1-72/2023 об административном правонарушении и протокол от 30.01.2023 № 043/04/14.3-1-72/2023 об административном правонарушении были направлены заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу места жительства (пребывания) ИП <...> указанному в ЕГРИП (610045, Кировская область, г. Киров, ул. <...>, д. <...>, к. <...>, кв. <...>).

С целью полного и всестороннего рассмотрения дела, определением от 14.02.2023 рассмотрение протокола от 30.01.2023 № 043/04/14.3-1-72/2023 об административном правонарушении было отложено. Рассмотрение протокола назначено на 14.03.2023 в 15 часов 00 минут.

Определение от 14.02.2023 об отложении рассмотрения дела № 043/04/14.3-1-72/2023 об административном правонарушении было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу места жительства (пребывания) ИП <...>, указанному в ЕГРИП (610045, Кировская область, г. Киров, ул. <...>, д. <...>, к. <...>, кв. <...>).

О дате, времени и месте рассмотрения протокола об административном правонарушении ИП <...> считается извещенным надлежащим образом (в материалах дела имеется возвратный конверт с определением от 14.02.2023 об отложении рассмотрения дела № 043/04/14.3-1-72/2023 об административном правонарушении, дата возврата конверта – 06.03.2023).

На рассмотрение протокола об административном правонарушении ИП <...> не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял.

Протокол рассмотрен в отсутствие ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения протокола об административном правонарушении.

Должностное лицо Кировского УФАС России <...>, изучив материалы административного дела, находит вину ИП <...> в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения ИП <...> подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 16.11.2022 г. по делу № 043/05/7-710/2022;

- материалами административного дела № 043/04/14.3.1-72/2023;

- протоколом об административном правонарушении от 30.01.2023 № 043/04/14.3.1-72/2023.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо Кировского УФАС России находит, что действия ИП <...> правильно квалифицированы по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

Событием является установленный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившийся в определении содержания и распространении рекламы табачной продукции, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции следующего содержания: «*vape-тут* одноразки* SNUS* salt nic*» с использованием светодиодных элементов, размещенных в оконных проемах здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>; «*vape* испары картриджи* одноразки* сигареты* стики* табак для кальяна ВСЕ ТУТ*» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка» посредством светодиодного табло, установленного на внешней стене здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> в нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Место совершения правонарушения: территория распространения рекламы табачной продукции, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции следующего содержания: «*vape-тут* одноразки* SNUS* salt nic*» с использованием светодиодных элементов, размещенных в оконных проемах здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка»; «*vape* испары картриджи* одноразки* сигареты* стики* табак для кальяна ВСЕ ТУТ*» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка» на светодиодном табло, установленном на внешней стене здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» - Кировская область, г. Киров, ул. <...>, д. <...>.

Время совершения административного правонарушения: 30.06.2022 г. (дата фиксации ненадлежащей рекламы).

Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к

административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 30.06.2022 года (дата фиксации ненадлежащей рекламы).

Объектом административного правонарушения, предусмотренного части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по определению содержания и распространению рекламы табачной продукции, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции следующего содержания: «*vape-тут* одноразки* SNUS* salt nic*» с использованием светодиодных элементов, размещенных в оконных проемах здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>; «*vape* испары картриджи* одноразки* сигареты* стики* табак для кальяна ВСЕ ТУТ*» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка» посредством светодиодного табло, установленного на внешней стене здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, в нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

Исходя из имеющихся в материалах дела документов следует, что ИП <...> является лицом, определившим содержание ненадлежащей рекламы табачной продукции, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции и распространившим указанную рекламу в нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Следовательно, субъектом административного правонарушения является ИП <...>.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В данном случае установлено, что у ИП <...> имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе (действующее законодательство Российской Федерации, в том числе Федеральный закон «О рекламе», является общедоступной информацией), но лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, в связи с чем нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по вине ИП <...>.

Согласно части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Соответственно субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности,

поскольку ИП <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, совершенные ИП <...> действия по определению содержания и распространению рекламы табачной продукции, никотиносодержащей продукции, устройств для потребления никотиносодержащей продукции следующего содержания: «*vape-тут* одноразки* SNUS* salt nic*» с использованием светодиодных элементов, размещенных в оконных проемах здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>; «*vape* испары картриджи* одноразки* сигареты* стики* табак для кальяна ВСЕ ТУТ*» с изображением стрелки, направленной в сторону магазина альтернативной табачной продукции «Шишка» посредством светодиодного табло, установленного на внешней стене здания, в котором расположен магазин альтернативной табачной продукции «Шишка» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, в нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих вину обстоятельств установлено: совершение ИП <...> административного правонарушения впервые; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При

этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения ИП <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 1 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий: федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы; возбуждение и рассмотрение дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В силу пункта 4 части 3 статьи 1 Федерального закона от 31.07.2020 N 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» для целей данного Закона к государственному контролю (надзору), муниципальному контролю не относится рассмотрение дел о нарушении законодательства о рекламе.

ФАС России в письме от 27.12.2022 г. № МШ/116843/22 указала, что положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по ст. 14.3 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролирующим лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе. В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП не подлежит применению.

В рассматриваемом случае дело об административном правонарушении возбуждено без проведения контрольных (надзорных) мероприятий (по результатам рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе), следовательно, ст. 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

Согласно части 2 статьи 4.1.2 КоАП РФ в случае, если санкцией статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях не предусмотрено назначение административного наказания в виде административного штрафа лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, административный штраф социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, назначается в размере от половины минимального размера (минимальной величины) до половины максимального размера (максимальной величины) административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, либо в размере половины размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, если такая санкция предусматривает назначение административного штрафа в фиксированном размере.

При этом, в силу части 3 статьи 4.1.2 КоАП РФ размер административного штрафа, назначаемого в соответствии с частью 2 настоящей статьи не может составлять менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для должностного лица.

Согласно правовой позиции ФАС России, изложенной в письме от 27.12.2022 г. № МШ/116843/22, при наложении штрафа за нарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, необходимо определить, является ли лицо, привлекаемое к административной ответственности, социально ориентированной некоммерческой организацией, включенной по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций – получателей поддержки, или малым предприятием, в том числе микропредприятием, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства. В случае отнесения лица, привлекаемого к административной ответственности, к указанным категориям, штраф подлежит назначению в размере, от половины минимального размера (минимальной величины) до половины максимального размера (максимальной величины) административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, но при этом не менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи КоАП РФ для должностного лица.

ИП <...> является субъектом малого и среднего предпринимательства и относится к малым предприятиям, что подтверждается сведениями, содержащимися в выписке из Единого государственного реестра субъектов малого и среднего предпринимательства в отношении ИП <...>.

Таким образом, учитывая общественно – значимый характер совершенного административного правонарушения, роль правонарушителя, принцип соразмерности ответственности тяжести совершенного правонарушения и вытекающих из него требований справедливости и пропорциональности используемых правовых средств при применении публично-правовой ответственности, фактические обстоятельства и собранные по делу доказательства принято решение о наложении административного штрафа в минимальном размере санкции, предусмотренной частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 3, 7, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к индивидуальному предпринимателю <...> ИНН: <...>, ОГРНИП: <...>) меру ответственности в виде штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 10000 (десяти тысяч) рублей.