

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 04-5/2-21-2015

об административном правонарушении

«30» октября 2015 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) Посохова Л.В., рассмотрев протокол от 16.09.2015 и материалы дела об административном правонарушении № 04-5/2-21-2015 в отношении Индивидуального предпринимателя Снопов Александра Владимировича (<<...>> года рождения, уроженца <<...>>, зарегистрированного по адресу: <<...>>, паспорт <<...>> выдан Заволжским РОВД гор.Твери <<...>>, ИНН - <<...>>, ОГРНИП – <<...>>, дата регистрации <<...>>, далее – ИП Снопов А.В.),

в отсутствие ИП Снопов А.В. надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Уведомление о составлении протокола 16.09.2015 было направлено в адрес ИП Снопов А.В. заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу регистрации последнего. При составлении протокола присутствовал представитель ИП Снопов А.В. (доверенность от 10.09.2015) Иванова Т.И. Копия протокола, содержащая сведения о дате и времени рассмотрения дела (30.09.2015 в 10-00) вручена вышеуказанному представителю и направлена по адресу регистрации ИП Снопов А.В. заказным письмом с уведомлением о вручении. Вышеуказанное заказное письмо возвращено в Тверское УФАС России 28.10.2015 с указанием причины возврата – истечение срока хранения.

В связи с отсутствием на дату рассмотрения дела (30.09.2015) информации о надлежащем уведомлении ИП Снопов А.В. о дате и времени рассмотрения настоящего дела, определением от 30.09.2015 (с учетом определения об исправлении опечатки от 13.10.2015) срок рассмотрения дела продлен и рассмотрение назначено на 30.10.2015 в 10-00, о чем по адресу регистрации ИП Снопов А.В. направлена телеграмма. Согласно информации группы доставки телеграмм от 24.10.2015 телеграмма не доставлена, поскольку квартира закрыта, а адресат по извещению за телеграммой не является.

В соответствии с правовой позицией, изложенной в [Постановлении](#) Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», несущественным нарушением является составление протокола в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, если этому лицу было надлежащим образом сообщено о времени и месте его составления, но оно не явилось в назначенный срок и не уведомило о причинах неявки или причины неявки были

признаны неуважительными. Поскольку [КоАП](#) РФ не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому оно направлено (судебной повесткой, телеграммой, телефонограммой, факсимильной связью и т.п., посредством СМС-сообщения, в случае согласия лица на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату).

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения.

Тверским УФАС России предприняты все доступные меры для извещения ИП Снопов А.В., извещение последнего является надлежащим, что согласно части 2 статьи 25.1 КоАП РФ свидетельствует о возможности рассмотрения дела об административном правонарушении № 04-5/2-41-2014 в отсутствие ИП Снопов А.В.

08.05.2015 Тверское УФАС России рассмотрело дело № 04-6/2-122-2014 и признало ненадлежащей рекламу электронных сигарет с изображением дымящей сигареты, размещенную над входом в магазин, расположенный по адресу: г. Тверь, проспект Калинина, д. 8; действия ИП Снопов А.В., разместившего вышеназванную рекламу электронных сигарет, нарушением требований пункта 8 статьи 7 и части 11 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Вышеуказанное дело возбуждено по заявлению Щетининой В.О., которая сообщила, что рядом с Тверским лицеем № 1 размещена рекламы электронных сигарет. Факт распространения вышеназванной рекламы зафиксирован актом Тверского УФАС России от 22.12.2014 и подтвержден фотографиями. Актом проверки зафиксировано, что по проспекту Калинина в доме 8 расположен магазин, над входом в который по центру размещена информация: «Электронные сигареты», с правой и левой стороны от входа изображены дымящие сигареты в окружности и надписью «Smok-E.ru». В магазине осуществляется розничная реализация электронных сигарет и принадлежностей к ним.

Пункт 1 статьи 3 Закона о рекламе определяет рекламу как информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о рекламе 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. При этом в силу пункта 3 статьи 3 Закона о рекламе под

товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Размещенная над входом в магазин информация направлена на привлечение внимания к магазину и реализуемым товарам, формирование или поддержание интереса к нему и продвижение товара на рынке, то есть является рекламой.

Пунктом 8 статьи 7 Закона о рекламе предусмотрено, что не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок. Частью 11 статьи 5 Закона о рекламе предусмотрено, что при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Согласно пункту «г» 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» (далее – Закон № 15-ФЗ) в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещаются использование и имитация табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле такими товарами.

Согласно письму Минздравсоцразвития России от 29.04.2013 № 24-4-70000984 возможность оборота электронных сигарет следует оценивать с учетом требований пункта «г» части 1 статьи 16 Закона № 15-ФЗ, которой запрещается использование и имитация табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле такими товарами.

Согласно пункту 6.3 Положения о Федеральной антимонопольной службе (далее – ФАС России), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 33, ФАС России с целью реализации полномочий в установленной сфере деятельности имеет право давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к компетенции антимонопольной службы.

Согласно письму ФАС России от 03.03.2011 № АК/7349 «О рекламе электронных сигарет», поскольку электронные сигареты в зависимости от модели могут содержать никотин и иные вещества, содержащиеся в табачных изделиях, электронные сигареты также могут быть отнесены к категории товаров, подобных табачным изделиям и курительным принадлежностям.

Электронная сигарета имеет форму обыкновенной сигареты, основным ее предназначением является процесс курения, то есть вдыхание (выдыхание) паров с содержанием никотина либо без никотина. Изображение дымящейся сигареты вызывает ассоциацию с процессом курения, поскольку электронные сигареты используются для совершения действий, аналогичных процессу курения (имитирует процесс курения), в связи с чем на рекламу электронных сигарет распространяются запреты, установленные пунктом 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Согласно части 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7 Закона о рекламе, несет рекламодаделец.

Торговую деятельность в магазине, расположенном по адресу: г. Тверь, проспект Калинина, д. 8, осуществляет ИП Снопов А.В. Помещение площадью 8,2 кв.м по вышеуказанному адресу принадлежит ИП Снопов А.В. на правах аренды.

В качестве индивидуального предпринимателя Снопов А.В. зарегистрирован 24.09.2008 в МИФНС № 12 по Тверской области, основным видом деятельности которого является прочая оптовая торговля (код ОКВЭД – 51.70), дополнительным видом – прочая розничная торговля в неспециализированных магазинах (код ОКВЭД – 52.12).

Согласно пояснениям ИП Снопова А.В. от 20.04.2015 содержание рекламы, размещенной над входом в магазин, было определено последним лично. При этом ИП Снопов А.В. сообщил, что при разработке макета рекламы он обращался в АНО «Центр Патентных Экспертиз» с целью получения соответствующего заключения, отвечающего требованиям Закона о рекламе. Согласно представленному заключению от 15.12.2014 № 007725/6/77001/492014/И-4215, выполненному специалистом Аксеньюк О.Н. в области искусствоведческого исследования, используемый в рекламе логотип, включающий дымящуюся сигарету, не пропагандирует табакокурение.

Представленное заключение не может являться надлежащим доказательством, поскольку специалист в области искусствоведческого исследования не наделен полномочиями осуществлять оценку соблюдения законодательства о рекламе, а изложенные в заключении выводы не учитывают положения Закона о рекламе.

Изображение дымящаяся сигареты является рекламой курительных принадлежностей (электронных сигарет), вызывает ассоциацию с процессом курения, а реклама электронных сигарет размещена с нарушением запретов, установленных пунктом 8 статьи 7 и части 11 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 4 статьи 38 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. Нарушение рекламоделателем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой административную ответственность в соответствии со статьей 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 статьи 14.3, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В действиях ИП Снопов А.В. имеется событие административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения – период с 22.12.2014 по 25.05.2015.

Место совершения административного правонарушения: г. Тверь.

Материалы настоящего дела передать для рассмотрения заместителю руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Посоховой Л.В.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. 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.

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 КоАП РФ не установлено иное. В данном случае иное КоАП РФ не установлено.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Административное правонарушение совершено ИП Снопов А.В. виновно, форма вины – неосторожность, так как он мог и должен был предвидеть противоправность действий, но относился к ним безразлично, что и повлекло нарушение законодательства о рекламе.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 21

постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Требования статей 5 и 7 Закона о рекламе о недопустимости реклама курительных принадлежностей абсолютны и выполнимы, их соблюдение не сопряжено с какими-либо сложностями. Доказательства, свидетельствующие о том, что неисполнение требований части 1 статьи 18 Закона явилось следствием каких-либо чрезвычайных или не зависящих от ИП Снопов А.В. обстоятельств, отсутствуют.

Учитывая вышеизложенное, основания для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ отсутствуют. Однако с учетом отсутствия обстоятельств, отягчающих административную ответственность, имеются основания для применения минимального размера административного штрафа в пределах санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Обстоятельства, смягчающие административную ответственность также не установлены.

Руководствуясь ст. 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10, 4.2, 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Индивидуального предпринимателя Снопова Александра Владимировича (<<...>> года рождения, уроженца г. Твери, зарегистрированного по адресу: <<...>>, паспорт <<...>> выдан Заволжским РОВД гор.Твери <<...>>, ИНН - <<...>>, ОГРНИП – <<...>>, дата регистрации <<...>>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на Индивидуального предпринимателя Снопова Александра Владимировича (<<...>> года рождения, уроженца г. Твери, зарегистрированного по адресу: <<...>>, паспорт <<...>> выдан Заволжским РОВД гор.Твери <<...>>, ИНН - <<...>>, ОГРНИП – <<...>>, дата регистрации <<...>>) административный штраф в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

Реквизиты для уплаты штрафа в доход бюджета:

Получатель: УФК по Тверской области (Тверское УФАС России)

ИНН 6905005800 КПП 690501001

Р/сч № 40101810600000010005 в ОТДЕЛЕНИИ ТВЕРЬ гор.Тверь

БИК 042809001

код бюджетной классификации 161 1 16 26000 01 6000 140

ОКТМО 28701000

Назначение платежа – штраф за нарушение законодательства о рекламе.

Идентификатор начисления (обязательно для заполнения)

0319830552110600000300375

*Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее 60 дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.*

*При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, **по истечении 60 дней** Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тверской области будут направлены соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания сумм штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством (пункт 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях). Кроме того, Управление вправе принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии со статьей 20.25 КоАП РФ.*

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 - 30.3 КоАП РФ в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления _____ Л.В. Посохова

Копия постановления направлена по адресу регистрации ИП Снопов А.В.

Сведения о взыскателе:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области

ИНН 6905005800

ОГРН 1036900080722

КПП 690501001

Дата регистрации 03.11.2003

Лицевой счет 04361361360