П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о предупреждении по делу об административном правонарушении

город Омск Дело
02 декабря 2021 года **№ 055/04/14.3.1-1178/2021**

Врио заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <…>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 25.11.2021 и другие материалы дела, возбужденного по части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении индивидуального предпринимателя <…>, <…> (далее – ИП <…>)

в отсутствие ИП <…> (ходатайство от 25.11.2021 вх. № 11447)

У С ТА Н О В И Л А:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 16.11.2021 по делу № 055/05/7-1019/2021 реклама, распространенная 18.05.2021 ИП <…> на входной двери нестационарного торгового объекта (далее – НТО), расположенного по адресу: г. Омск, ул. Рождественского, д. 6, корп. 17, была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Протоколом об административном правонарушении от 25.11.2021 № 055/04/14.3.1-1178/2021 возбуждено дело в отношении ИП <…> по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

Доказательствами по делу об административном правонарушении, установленными протоколом и другими документами, подтверждено следующее.

В ходе осуществления государственного надзора (контроля) за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудником Омского УФАС России 18.05.2021 выявлен факт распространения на входной двери НТО, расположенного по адресу: г. Омск, ул. Рождественского, д. 6, корп. 17, рекламы следующего содержания: *«НОВОЕ РЕШЕНИЕ В МИРЕ ВЕЙПИНГА myblu Кликни Вдохни Повтори ПРОСТО БЫСТРО УДОБНО»*, сопровождающейся изображением устройства для потребления никотинсодержащей продукции «MyBlu».

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»).

П о д **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 «MyBlu».

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.

На основании пункта 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».

Администрацией Ленинского административного округа города Омска представлена информация, согласно которой вышеуказанный НТО находится в границах земельного участка с кадастровым номером 55:36:000000:994.

По информации филиала ФГБУ «ФКП Росреестра» по Омской области *«…Согласно сведениям Единого государственного реестра недвижимости по состоянию на 10.08.2021 на земельный участок с кадастровым номером 55:36:000000:994, местоположение которого установлено относительно ориентира, расположенного за пределами участка, ориентир здания, участок которого находится примерно в 10 м, по направлению на юг от ориентира: Омская обл., г. Омск, Ленинский АО, ул. Рождественского, д. 6, зарегистрировано право собственности за ООО «Маркет» (номер регистрации: 55-55-01/031/2021-860, дата*

регистрации: 01.03.2021)...».

ООО «Маркет» была представлена информация, согласно которой торговый объект, расположенный по адресу: г. Омск, ул. Рождественского, д. 6, установлен на основании договора аренды части земельного участка № 30 от 30.12.2020, заключенного между ООО «Маркет» и ИП <…> (ИНН <…>).

Согласно товарному чеку от 18.05.2021 деятельность в указанном НТО осуществляет ИП <…>.

На запрос Омского УФАС России ИП <…> пояснила следующее: *«… Наклейка была размещена представителем компании «Империал табако». В связи с вступлением в силу закона о запрете рекламы табачной продукции представителями «Империал табако» была предпринята попытка отклеить эту наклейку, но в связи с сильными холодами снять ее не получилось. Поэтому поверх наклейки разместили временно плакат нейтрального содержания. В середине мая плакат сдуло сильным ветром. Об этом я сообщила представителям «Империал табако» и они* ***окончательно сняли наклейку в конце мая****».*

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - 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», ИП <…> является рекламораспространителем.

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

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.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, ИП <…>, имея возможность для соблюдения требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от нее меры по их соблюдению, распространив рекламу, совершила административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: г. Омск, ул. Рождественского, д. 6, корп. 17.

Время совершения административного правонарушения: 18.05.2021.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение ИП <…> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие ее

действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело 055/04/14.3.1-1178/2021, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность ИП <…> (статья 4.2 КоАП РФ), признаны факт совершения административного правонарушения впервые, а также добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам **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 частям 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба. 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 может быть заменено некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Сведения из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России https://rmsp.nalog.ru подтверждают, что ИП <…> является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 01.08.2016).

Оценив характер и обстоятельства совершенного ИП <…> административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, 14.3.1, 23.48, частью 1 статьи 29.9** КоАП РФ, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной

антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Министерстве юстиции Российской Федерации 24.08.2015 № 38653,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать индивидуального предпринимателя <…> (ИНН <…>, ОГРНИП <…>) виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к ней меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде **предупреждения** за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Врио заместителя руководителя управления <…>