ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 04-5/2-6-2018

о назначении административного наказания

«12» марта 2018 года г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) Л.В.Посохова при осуществлении государственного контроля за соблюдением законодательства о рекламе, рассмотрев протокол от 26.02.2018, составленный в отношении Индивидуального предпринимателя Т. и материалы дела № 04-5/2-6-2018 об административном правонарушении,

в отсутствие ИП Т., надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛ:

22.01.2018 Тверское УФАС России рассмотрело дело № 04-6/2-29-2017 о нарушении законодательства о рекламе и признало действия ИП Т. нарушающими пункт 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Перед входом в торговый центр «Ямской», расположенный по адресу: г. Тверь, ул. Вагжанова, д. 21, в период с 01.11.2017 по 30.11.2017 на выносном штендере размещалась реклама следующего содержания: «ЭЛЕКТРОННЫЕ СИГАРЕТЫ» с изображением дымящей электронной сигареты и летающего в космосе рядом космонавта.

В соответствии со статьей 3 Закона 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; ***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.

Размещенная над входом в магазин информация с изображением дымящей сигареты направлена на привлечение внимания к магазину и его товарам (электронным сигаретам), формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение 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.

Согласно разъяснению, содержащемуся в пункте 16 Информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с

определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Электронная сигарета имеет форму обыкновенной сигареты, основным ее предназначением является процесс курения, то есть вдыхание (выдыхание) паров с содержанием никотина либо без никотина. Поскольку электронные сигареты используются для совершения действий, аналогичных процессу курения (имитирует процесс курения), то на них распространяются запреты, установленные пунктом 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Принимая во внимание сходство электронной и обычной сигареты, реклама электронной сигареты привлекает интерес неопределенного круга лиц к сигаретам в целом.

Согласно частям 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7 Закона о рекламе, несут рекламодатель и рекламораспространитель.

Согласно статье 3 закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Торговую деятельность в магазине, расположенном на 1 этаже ТЦ «Ямской» по адресу: 170100, г. Тверь, ул. Вагжанова, д. 21, площадью 3 квадратных метра, осуществлял ИП Т. на основании договора субаренды нежилых помещений от 01.02.2016 № 16-16. Согласно пояснениям ИП Т. от 22.01.2018 указанный договор был расторгнут с 01.12.2017, что подтверждено соглашением о его расторжении от 30.11.2017. Торговая деятельность по вышеуказанному адресу не осуществляется, документы на реализуемую продукцию уничтожены.

ИП Т. является рекламодателем и рекламораспространителем рекламы электронных сигарет, поскольку изготовлением и выставлением штендера (с 01.11.2017 по 30.11.2017) перед входом в торговый центр «Ямской» занимался самостоятельно.

Таким образом, действия ИП Т. при размещении в период с 01.11.2017 по 30.11.2017 рекламы электронных сигарет перед входом в торговый центр «Ямской», совершил нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

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 или курительных принадлежностей 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 соответствии с частью 1 статьи 14.3.1 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета рекламы

табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей 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 действиях ИП Т. имеется событие административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

Дата совершения административного правонарушения – период с 01.11.2017 по 30.11.2017. Место совершения административного правонарушения: г. Тверь.

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

В соответствии с частью 1 статьи 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.

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.

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.

Административное правонарушение со стороны ИП Т. совершено виновно, так как в силу требований Закона о рекламе обязано было обеспечить соблюдение установленных требований. Вышеуказанные требования Закона о рекламе абсолютны и исполнимы.

В соответствии со статьей 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства о рекламе не может быть вынесено по истечении 1 года со дня совершения административного правонарушения. На дату вынесения настоящего постановления срок давности не истек.

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. Неисполнение ИП Т. требований Закона о рекламе свидетельствует о пренебрежительном отношении юридического лица к требованиям вышеуказанного закона. Учитывая положения пункта 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5, согласно которому квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния, отсутствуют основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, 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 КоАП РФ 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 КоАП РФ (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).

Согласно размещенной на сайте Федеральной налоговой службы информации ИП Т. включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства как микропредприятие, сведения о наличии имущественного ущерба вследствие вышеуказанного нарушения отсутствуют, вступившие в силу постановления о привлечении ИП Т. к административной ответственности за однородные правонарушения, а также обстоятельства, предусмотренные частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ не установлены, в связи с чем административный штраф подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.1, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Индивидуального предпринимателя Т виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3.1

Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить Индивидуальному предпринимателю Т. административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России _____ Л.В.Посохова