

Постановление

о наложении штрафа по делу №012/04/14.3.1-167/2023 об административном правонарушении

«13» апреля 2023 года г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 012/04/14.3.1-167/2023, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ), возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Г. (дата рождения <...>, место рождения <...>, паспорт серии <...> № <...> выдан <...>, ИНН <...> ОГРНИП <...>, адрес места регистрации: <...>) по факту распространения рекламы магазина «Tasty Cloud» на штендере возле входа в торговый центр «Аякс» по адресу бул. Чавайна, 12, г. Йошкар-Ола, а также внутри магазина и перед входом в торговый объект с наименованием «Tasty Cloud», поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (решение Марийского УФАС России по делу № 012/05/7-945/2022 от 10 февраля 2023 года), в отсутствии Г.,

Установил:

Марийским УФАС России возбуждено дело № 012/04/14.3.1-167/2023 об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя Г. в связи с распространением ненадлежащей рекламы с нарушением требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

По правилам статьи 28.2 КоАП РФ 02.03.2023 в отношении индивидуального предпринимателя Г. должностным лицом Марийского УФАС России составлен протокол № 012/04/14.3.1-167/2023 об административном правонарушении по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ. Копия указанного протокола направлена по адресу места регистрации Г. (данное отправление возвращено в адрес Марийского УФАС России за истечением срока хранения).

Определением от 16 марта 2023 года рассмотрение дела № 012/04/14.3.1-167/2023 об административном правонарушении отложено на 13 апреля 2023 года в 9 час.00 мин. Копия указанного определения направлена по адресу места регистрации предпринимателя. Согласно сведениям сайта отслеживания почтовых отправлений, данное отправление 29.03.2023 возвращено из-за истечения срока хранения.

Согласно пункту 24.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об

административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение.

Таким образом, ИП Г. на момент рассмотрения административного дела № 012/04/14.3.1-167/2023 надлежащим образом извещен о месте и времени рассмотрения административного дела.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

В Марийское УФАС России поступило обращение Коскина Е.Н. (рег. номер 9358-ЭП/22 от 08.12.2022) в отношении рекламы магазина «Tasty Cloud» на штендере возле входа в торговый центр «Аякс» по адресу бул. Чавайна, 12, г. Йошкар-Ола, а также внутри магазина и перед входом в торговый объект с наименованием «Tasty Cloud», с признаками нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» следующего содержания:

В соответствии со статьей 3 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.

Рассматриваемая информация является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Под объектом рекламирования понимают 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 (статья 3 Закона о рекламе).

Размещенная информация на штендере (вейпы, электронные сигареты, парогенераторы, всё для кальяна), внутри торгового центра «Аякс» (электронные сигареты, всё для вейпинга, всё для кальяна), а также рядом с самой торговой точкой (электронные сигареты, ремонт вейпов, расходники, жидкости, альяны, табак) привлекают интерес потребителей к деятельности торговой точки по продаже курительных принадлежностей и аксессуаров к ним, дает явное представление о реализации данных товаров и по своему содержанию и формату размещения направлена на привлечение внимания всех посетителей данной торговой точки, и поддержание интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции.

Как разъяснил Президиум ВАС РФ в [пункте 16](#) информационного письма от 25.12.1998 № 37, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В силу пунктов а, в, г части 1 статьи 16 Закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещаются:

- распространение табака, табачных изделий среди населения бесплатно, в том числе в виде подарков;

- использование товарного знака, служащего для индивидуализации табачных изделий, на других видах товаров, не являющихся табачными изделиями, при производстве таких товаров, а также оптовая и розничная торговля товарами, которые не являются табачными изделиями, но на которых использован товарный знак, служащий для индивидуализации табачных изделий;

- использование и имитация табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле такими товарами.

Таким образом, Российское законодательство не допускает распространение рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе, кальянов, любым способом.

В силу пункта 8 статьи 7 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.

Из анализа текста рекламы, расположенной внутри ТЦ «Аякс» («электронные сигареты, всё для вейпинга, всё для кальяна»), у входа в торговую точку и штендере («электронные сигареты, ремонт вейпов, расходники, жидкости, кальяны, табак»), размещенном у входа в торговый центр («Tasty Cloud VAPE & HOOKAH SHOP Вейпы Кальяны Жидкости Кальянные смеси Одноразовые ЭС Ремонт устройств Бонусная программа») и общего оформления рассматриваемой рекламы следует, что магазин «Tasty Cloud» осуществляет реализацию курительных принадлежностей (вейпы, электронные испарители, всё для кальяна).

Кроме того, на рассматриваемом штендере размещен двухмерный штрих-код (QR-код).

Двухмерные штрих-коды (в том числе QR-коды) признаются рекламой или иной информацией, не являющейся рекламой, исходя из содержания таких штрих-кодов, содержания иной сопровождающей их информации, а также всех обстоятельств их размещения. Таким образом, в случае, если размещенные QR-коды содержат сведения, направленные на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке, то такие QR-коды являются рекламой, и как содержание, так и размещение указанных QR-кодов должно соответствовать требованиям Закона о рекламе.

При сканировании рассматриваемого QR-кода потребителем осуществляется переход на страничку Tasty Cloud в социальной сети «ВКонтакте», где приводится информация о реализуемых товарах, проводимых акциях в сети магазинов Tasty

Cloud:

Таким образом рассматриваемая информация является рекламой курительных принадлежностей, никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама нарушает требования пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

Марийским УФАС России установлено, что деятельность в магазине «Tasty Cloud в торговом центре «Аякс» по адресу бул. Чавайна, 12, г. Йошкар-Ола, осуществляет ИП Г., являющийся как рекламодателем, так и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Из изложенного следует, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы выступает ИП Г.

Ответственность за нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе установлена 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.

Согласно пункту 1 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 силу статьи 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.

ИП Г. при размещении рассматриваемой рекламы не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению законодательства о рекламе, по предотвращению совершения правонарушения.

Место совершения административного правонарушения: бул. Чавайна, 12, г. Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: 8 декабря 2022 года (дата поступления заявления и фотоматериалов) по настоящее время.

Состав административного правонарушения, совершенного ИП Г., образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона — размещение рекламы «электронные сигареты, всё для вейпинга, всё для кальяна» у входа в торговую точку, на штендере «электронные сигареты, ремонт вейпов, расходники, жидкости, кальяны, табак», размещенном у входа в торговый центр («Tasty Cloud VAPE & HOOKAH SHOP Вейпы Кальяны Жидкости Кальянные смеси Одноразовые ЭС Ремонт устройств Бонусная программа» с нарушением требований действующего законодательства.
- субъект правонарушения – ИП Г.;
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП Г. имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП Г.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

Действия ИП Г. содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении должностного лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Марийское УФАС России приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям в силу следующего.

В данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в пренебрежительном отношении рекламодателя к исполнению своих обязанностей в сфере соблюдения законодательства о рекламе, но и в пренебрежительном отношении к здоровью граждан Российской Федерации. Несоответствие спорной рекламы требованиям законодательства нарушает права и законные интересы потребителей на получение надлежащей и достоверной информации.

Под воздействием рекламы потребитель руководствуется зачастую эмоциями, а не объективными достоинствами или недостатками рекламируемого товара. Неопытность и отсутствие необходимых знаний у значительной части населения не позволяют потребителям принять взвешенное, обдуманное решение.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное ИП Г. правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Марийское УФАС России в качестве отягчающего обстоятельства признает неоднократное привлечение ИП Г. к административной ответственности за распространение ненадлежащей рекламы.

Так, ИП Г. был привлечен к административной ответственности по ч. 4 ст. 14.3.1 постановлением от 27.10.2022 по делу №012/04/14.3.1-760/2022 (назначен штраф в размере 10 000 рублей), постановлением от 13.12.2022 по делу №012/04/14.3.1-875/2022 (назначен штраф в размере 12 000 рублей), постановлением от 28.02.2023 по делу № 012/04/14.3.1- 61/2023 (назначен штраф в размере 13 000 рублей).

Таким образом, должностное лицо, учитывая характер совершенного правонарушения, считает возможным назначить ИП Г. административное наказание в виде штрафа в пределах размера санкции ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ в сумме 20000 (двадцати тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 4 ст. 14.3.1, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 25, 33, 38 Закона о рекламе,

Постановил:

Привлечь индивидуального предпринимателя Г. (дата рождения <...>, место рождения <...>, паспорт <...>. Выдан <...>, адрес места регистрации <...>, ИНН <...> ОГРНИП <...>) к административной ответственности по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ и назначить наказание в виде штрафа в размере 20000 **(двадцать тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России

ИНН 1215026787, КПП 121501001, ОКТМО 88701000

Наименование получателя – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России), счет: 40102810545370000075

Банк получателя – ОТДЕЛЕНИЕ-НБ РЕСПУБЛИКА МАРИЙ ЭЛ БАНКА РОССИИ//УФК по Республике Марий Эл г. Йошкар-Ола

БИК банка 018860003, счет получателя 03100643000000010800

код бюджетной классификации 16111601141019002140

УИН 16100500000001638647

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы

неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Приложение: квитанция для оплаты штрафа.

Заместитель руководителя управления-начальник отдела