

постановление о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 042/04/14.3-354/2024

ИП <...>

652050, Кемеровская область - Кузбасс, г.Юрга, ул.Московская, <...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 042/04/14.3-354/2024

«26» марта 2024г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Резолютивная часть объявлена - 26.03.2024

Полный текст постановления изготовлен - 26.03.2024

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-354/2024, возбужденного протоколом от 12.03.2024 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее - ИП <...>, дата рождения <...>, место рождения Кемеровская область, г. Новокузнецк, паспорт <...>, адрес: 652050, Кемеровская область - Кузбасс, г. Юрга, ул. Московская, <...>, ОГРНИП 304423018200027 присвоен 30.06.2004, ИНН 423000569808) в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

31.01.2024 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/5-1790/2023 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ненадлежащей рекламу ИП <...> (дата рождения <...>, место рождения Кемеровская область, г. Новокузнецк, паспорт <...>, адрес: 652050, Кемеровская область - Кузбасс, г. Юрга, ул. Московская, <...>, ОГРНИП 304423018200027 присвоен 30.06.2004, ИНН 423000569808), размещенную по адресу: г. Юрга, ул. Московская,

44, поскольку данная реклама вступает в противоречие с требованиями пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»).

В адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение КУМИ г. Юрги (исх. от 23.11.2023 № 01-12/2408, вх. от 29.11.2023 № 11228/23) о наличии признаков нарушения требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Из представленных материалов КУМИ г. Юрги следует, что была проведена фотосъемка спорной рекламы, размещенной по адресу: г. Юрга, ул. Московская, 44, составлен Акт осмотра и установлено следующее:

-над окном магазина размещена вывеска «SMOG», ниже размещена вывеска «Магазин кальянной и Вейп продукции», на окне присутствует надпись SMOG, кальян, табак;

-у входа в магазин расположены баннеры с изображением женщины, держащей в руке электронную сигарету, демонстрирующей процесс курения, пускающей дым с надписью SMOG.

Согласно Акту осмотра, КУМИ г. Юрги от 23.11.2023 установлен факт размещения рекламы магазина, табачной продукции и курительных принадлежностей по адресу: г. Юрга, ул. Московская, 44.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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 статье 3 ФЗ «О рекламе» 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.

В соответствии с пунктом 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции, в том числе с использованием устройств для потребления никотинсодержащей продукции, и потребления алкогольной продукции;

Согласно пункту 8 статьи 7 ФЗ «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.

Размещенные у входа в магазин баннеры спорной рекламы, с изображением женщины, держащей в руке электронную сигарету, демонстрирующей процесс курения, пускающей дым с надписью SMOG привлекают интерес потребителей к деятельности данного магазина по продаже табачной продукции, курительных принадлежностей и аксессуаров к ним (магазин кальянной и вейп продукции), дает явное представление о реализации данных товаров и по своему

содержанию и формату размещения направлена на привлечение внимания посетителей к данному магазину и поддержанию интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции.

Данная спорная реклама имеет направленность на привлечение внимания к продукции магазина (магазин кальянной и вейп продукции), который осуществляет предпринимательскую деятельность на одной из главных городских улиц, на которой большой трафик прохожих, в том числе школьников, способствуют тому, что ознакомиться с размещенной рекламой баннерах могут не только посетители магазина, но и прохожие, в том числе несовершеннолетние, что вступает в противоречие с требованием пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», поскольку представляет собой рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей.

Кроме того, в рассматриваемой рекламе используется изображение процессов курения, что не допустимо (пункт 3 части 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе»).

Согласно сведениям представленным КУМИ г. Юрги, эксплуатирует указанные баннеры и осуществляет предпринимательскую деятельность в магазине «SMOG. Магазин кальянной и вейп продукции ИП <...> (дата рождения <...>, место рождения Кемеровская область, г.Новокузнецк, паспорт <...>, адрес: 652050, Кемеровская область - Кузбасс, г.Юрга, ул.Московская, <...>, ОГРНИП 304423018200027 присвоен 30.06.2004 ИНН 423000569808).

На момент принятия данного решения, доказательств устранения ИП <...> нарушения требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» не представлено.

Частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламодатель несет ответственность за нарушение требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В данном случае рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ИП <...>.

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) и влечет наложение штрафа на физических лиц - 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.

Действия ИП <...> выразившиеся в нарушении требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» при размещения рекламы магазина, табачной продукции и курительных принадлежностей по адресу: г. Юрга, ул. Московская, 44, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о

рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на должностных лиц в размере - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Время совершения ИП <...> административного правонарушения: 23 ноября 2023 года (Акт осмотра КУМИ г. Юрга).

Место совершения ИП <...> административного правонарушения: Кемеровская область - Кузбасс, г. Юрга, ул. Московская, 44.

12.02.2024 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 12.03.2024 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП Ускова О.Р. заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой от 27.02.2024 «Прибыло вместо вручения в г. Кемерово (возврат)», имеется в материалах дела).

12.03.2024 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-354/2024 об административном правонарушении в отсутствие в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

12.03.2024 определением о назначении даты, времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-354/2024 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 26.03.2024 в 10 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ИП Ускова О.Р. заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «23 марта 2024 Возврат из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела).

26.03.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-354/2024 в отсутствие в отсутствие ИП У<...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-354/2024 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ИП Ускова О.Р., выразившиеся в нарушении требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы магазина, табачной продукции и курительных принадлежностей по адресу: г. Юрга, ул. Московская, 44а, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно части 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.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ИП Усков О.Р. документально не подтвердила наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ИП <...> имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», при размещении рекламы магазина, табачной продукции и курительных принадлежностей по адресу: г. Юрга, ул. Московская, 44а, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ИП <...> подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-354/2024 от 12.03.2024, решением Комиссии Кемеровского УФАС России по делу № 042/05/5-1790/2023 от 31.01.2024 и другими материалами.

Срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены личность виновного, его имущественное положение, рассмотрен вопрос о наличии, отсутствии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

Согласно Единому реестру субъектов малого предпринимательства, размещенного на официальном сайте rsmp.nalog.ru ИП <...> имеет статус микропредприятия.

В соответствии с 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 части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статье 14.3 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым 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 РФ не подлежит применению.

Указанная позиция отражена в письме ФАС России № МШ/116843/22 от 27.12.2022.

Кемеровским УФАС России дело об административном правонарушении № 042/04/14.3-354/2024, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ возбуждено без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, по итогам рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе № 042/04/5-1790/2023, при этом нарушение совершено впервые, следовательно часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение.

В статье 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств. В части 1 статьи 4.3 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных отягчающих вину обстоятельств.

Заместитель руководителя Кемеровского УФАС России считает возможным признать в качестве обстоятельств, смягчающих вину ИП <...>, нарушение совершено впервые (часть 2 статьи 14.2 КоАП РФ), отягчающих обстоятельств не установлено (часть 1 статьи 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ИП <...> доказанной, а действия верно квалифицированными по части

1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначает административное наказание ИП <...> в пределах санкции, определенной вышеназванной правовой нормой.

Руководствуясь статьями 4.1.2, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (дата рождения <...>, место рождения Кемеровская область, г. Новокузнецк, паспорт <...>, адрес: 652050, Кемеровская область - Кузбасс, г. Юрга, ул. Московская, <...>, ОГРНИП 304423018200027 присвоен 30.06.2004, ИНН 423000569808) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю <...> (дата рождения <...>, место рождения Кемеровская область, г. Новокузнецк, паспорт <...>, адрес: 652050, Кемеровская область - Кузбасс, г. Юрга, ул. Московская, <...>, ОГРНИП 304423018200027 присвоен 30.06.2004, ИНН 423000569808) штраф в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

Административный штраф за нарушение законодательства о рекламе необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

Код бюджетной классификации (КБК) 161116 01141010003140

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН 16100500000001907664

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-354/2024).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа

подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

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

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях Постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. В исключительных случаях по решению лица (органа), рассматривающего дело об административном правонарушении, составление мотивированного постановления может быть отложено на срок не более чем три дня со дня окончания разбирательства дела, за исключением дел об административных правонарушениях, указанных в частях 3 - 5 статьи 29.6 настоящего Кодекса, при этом резолютивная часть постановления должна быть объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела. День изготовления постановления в полном объеме является днем его вынесения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Заместитель руководителя <...>