

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3.1-47/2021

об административном правонарушении

февраля 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 127

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении 058/04/14.3.1-47/2021, возбужденного на основании постановления прокурора Малосердобинского района Пензенской области от 28.01.2021 о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении председателя потребительского перерабатывающе-сбытового кооператива «Азия» (ИНН 2003821; ОГРН 1115805002334; далее – ППСК «Азия») xxx, в связи с совершением деяния, содержащего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в

УСТАНОВИЛ:

11.02.2021 на рассмотрение должностному лицу Пензенского УФАС России поступило постановление прокурора Малосердобинского района Пензенской области от 28.01.2021 о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении председателя ППСК «Азия».

Решением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 02.02.2021 исх. № 299-2 дело 058/04/14.3.1-47/2021 назначено к рассмотрению на 15.02.2021 г. на 10 часов 30 минут.

В соответствии с частью 1 статьи 28.8 КоАП РФ постановление прокурора об административном правонарушении направляется судьбе, в орган, должностному лицу, уполномоченным рассматривать дело об административном правонарушении, в течение трех суток с момента вынесения постановления об административном правонарушении.

Согласно части 1 статьи 23.48 КоАП РФ Федеральный антимонопольный орган, а территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса.

Заставитель прокуратуры Малосердобинского района Пензенской области постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 11.02.2021 поддержал в полном объеме.

Из материалов дела об административном правонарушении следует.

Прокуратурой Малосердобинского района Пензенской области проведена

зверка исполнения ППСК «Азия» законодательства об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий употребления табака или потребления никотинсодержащей продукции, законодательства о рекламе.

годе проверки установлено, что на фасаде здания кафе-бара «LOFT BAR» находящегося по адресу: Пензенская область, Малосердобинский район, с/поселок Сердоба, ул. Советская, д. 17/3, расположен рекламный баннер размером приблизительно 4.0x4.5 метра, на котором размещена информация следующего содержания: «LOFT BAR готовим на углях – с заботой о вас, пицца, кеbab, урма, мангал, комплексные обеды, полуфабрикаты, японская кухня, оригинальные обеды от 290 р., разливное пиво, паровые коктейли. 8(967)441 29 04. ставка 60 минут».

соответствии со статьей 1 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Закон № 38-ФЗ) целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

соответствии со статьёй 3 Закона № 38-ФЗ, рекламой является информация, пространственная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Иными словами, информация, признаваемая рекламой, должна удовлетворять следующим условиям, а именно:

а) адресоваться для неопределенного круга лиц;

б) привлекать, формировать и поддерживать интерес к объекту рекламирования;

в) способствовать продвижению объекта рекламирования (товара) на рынке.

неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной зоны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования.

согласно статье 3 Закона № 38-ФЗ в целях настоящего Федерального закона используются следующие основные понятия: товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона №38-ФЗ объект рекламирования -

ар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности) мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона №38-ФЗ рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

знаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке и закрепить его образ в памяти потребителя.

Информация, распространяющаяся на фасаде здания кафе-бара «LOFT BAR», обладает всеми определяющими правовые признаки рекламы, позволяющие идентифицировать ее именно в этом качестве и отличить от информации рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц; следует строго заданные цели информирования: формирует и поддерживает интерес к объектам рекламирования и способствует их продвижению на рынке логичных услуг (по своему характеру разовым предложением не является) следовательно, является рекламой.

рекламе содержится информация: «LOFT BAR ... паровые коктейли...».

соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 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 – Закон №15-ФЗ) кальян - прибор, который используется для приготовления аэрозоля, пара или дыма, возникающих от тления и (или) сгорания табака либо продуктов, не содержащих табачного листа, и в котором аэрозоль, пар или дым проходят через сосуд, наполненный жидкостью.

согласно п. 5 ст. 11 Закона №15-ФЗ в целях предупреждения возникновения заболеваний, связанных с воздействием окружающего табачного дыма и веществ, выделяемых при потреблении никотинсодержащей продукции, последствиями потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции, и в целях предупреждения потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции осуществляется установление запрета рекламы и стимулирования продажи табака, табачных изделий или никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов, приспособов табака или никотинсодержащей продукции.

согласно п. 14 ч. 1 ст. 12 Закона №15-ФЗ для предотвращения воздействия окружающего табачного дыма и веществ, выделяемых при потреблении никотинсодержащей продукции на здоровье человека запрещается курение табака, потребления никотинсодержащей продукции или использование кальянов в помещениях, предназначенных для предоставления услуг общественного питания.

соответствии с частью 4 статьи 2 Закона №38-ФЗ специальные требования и ограничения, установленные вышеуказанным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого законом установлены специальные требования и ограничения.

вокупное содержание размещенной информации о кафе-баре «LOFT BAR» и условиях приобретения товаров и услуг в вышеуказанном заведении, свидетельствует об адресованности такой информации неопределенному кругу потенциальных потребителей и стимулирует приобретение одного из видов предоставляемых кафе-баром услуг – «паровых коктейлей».

Издание на то, что паровые коктейли относятся к безникотинсодержащей продукции в рекламе отсутствует.

Согласно статье 8 статьи 7 Закона №38-ФЗ предусмотрен запрет рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов.

Согласно разъяснению, содержащемуся в пункте 16 Информационного письма этого 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.

Основным предназначением кальяна является процесс вдыхания (выдыхания) воздуха с содержанием никотина либо без никотина. При этом статья 7 Закона №38-ФЗ содержит абсолютный запрет рекламы любых курительных принадлежностей, в том числе, кальянов, вне зависимости от того, рекламируются услуги с использованием традиционного кальяна, либо кальяна с использованием паровых коктейлей.

Таким образом, Законом №38-ФЗ установлен прямой запрет на привлечение внимания потребителей к определенному объекту рекламирования – товарам для курения и никотинсодержащей продукции, так и непосредственно к продавцу этих товаров.

Указанный запрет введен в Закон №38-ФЗ Федеральным законом от 21.10.2013 № 38-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон «О рекламе» в связи с принятием Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака».

Указанный запрет направлен на пресечение распространения рекламы

зоров, прямо или косвенно относящихся к потреблению табака, а равно заведен на ограждение неопределенного круга лиц – потребителей рекламы от лампы продукции, которая вредит их здоровью.

ывая вышеизложенное, при распространении рекламы кафе-бара «LOFT BAR», оцилирующей с курительной принадлежностью и с никотинсодержащей продукцией, нарушены требования пункта 8 статьи 7 Закона №38-ФЗ.

оответствии с ч.ч. 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных статьей 7 законодательства Российской Федерации о рекламе несет рекламодатель и рекламораспространитель.

ходе проверки установлено, что рассматриваемая реклама была распространена на фасаде здания кафе-бара «LOFT BAR» находящегося по адресу: Пензенская область, Малосердобинский район, с. Малая Сердоба, ул. Советская, д. 17/3. Деятельность в котором осуществляет ППСК «Азия».

рекламодателем и рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ППСК «Азия».

Им образом, данная реклама, размещенная ППСК «Азия» на фасаде здания кафе-бара «LOFT BAR», не соответствует требованиям пункта 8 статьи 7 Закона №38-ФЗ, следовательно, является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона №38-ФЗ ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

основании части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) нарушение законодательством, рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета на рекламу 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.

дата совершения административного правонарушения – является дата выявления – 27.01.2021.

адресом совершения административного правонарушения является местонахождение рекламодателя (рекламораспространителя) – Пензенская область, Малосердобинский р-н, с. Малая Сердоба, ул. Советская, д. 17/3.

В соответствии с протоколом №4 внеочередного общего собрания потребительского перерабатывающе-сбытового кооператива «Азия» от 22.02.2020 г. xxx является председателем ППСК «Азия».

кт совершения административного правонарушения председателем ППСК «Азия» подтверждается постановлением Прокуратуры Малосердобинского района Пензенской области об административном правонарушении от 21.02.2021, а также материалами дела об административном правонарушении.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В связи с занимаемой должностью председателя ППСК «Азия» должно было быть известно о последствиях совершенного деяния, однако мер, направленных на предотвращение административного правонарушения, предпринято не было.

Таким образом, в действиях должностного лица xxx, содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных Кодексом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно статье 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Вместе с тем, в соответствии с ч.1 ст.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 значение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или Кодекса субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

эдупреждение 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 населения, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В ходе рассмотрения дела установлено, что в соответствии с реестром объектов малого и среднего предпринимательства ППСК «Азия» (ИНН 2003821; ОГРН 1115805002334) является микропредприятием. Ранее ППСК «Азия», а также его работники – председатель, к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекались.

Согласно п.4 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежит выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В качестве смягчающих обстоятельств признаются нарушение законодательства о рекламе впервые, а также добровольное устранение нарушения.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации:

Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении вправе ознакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Законом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Учитывая характер совершенного председателем ППСК «Азия» административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – председателя ППСК виновным в совершении

министративного правонарушения, ответственность за которое
эдусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ, и назначить ему наказание в
де предупреждения.