

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении

№ 11-АП-2018

16 марта 2018 г.
Чебоксары

г.

«...», рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16.03.2018, составленный «...» и другие материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО "Подкова" (ИНН/ОГРН 2124025570/1062124025072, г.Новочебоксарск, ул. 10 пятилетки, 64 "Б"),

в присутствии представителя лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении – «...» ООО "Подкова" «...»

УСТАНОВИЛ:

В результате поступившего 31.10.2017 (вх. № 04-21/7370) в Чувашское УФАС России заявления гражданки «...» (далее – Заявитель) по поводу размещения в выпуске газеты «Новочебоксарская городская газета» от 16.10.2017 № 1 рекламы деятельность кафе "Холостяк", с использованием запрещенной законодательством рекламы курения кальяна, указывающей на признаки нарушения Закона о рекламе, возбуждено и рассмотрено дело в отношении ООО "Подкова".

Решением Чувашского УФАС России от 11.01.2018 по делу № 61-Р-2017 реклама, распространявшаяся в октябре - декабре 2017 года на рекламной конструкции, размещаемой в границах г. Новочебоксарск по ул. Винокурова, в районе автовокзала, в выпуске газеты от 16.10.2017 № 1 ООО "РА ПРОМО" «Новочебоксарская городская газета», с содержанием текста: "Кафе холостяк банкеты * корпоративы * романтические вечера * мальчишники * девишники *

бар * европейская кухня * пицца * **сладкий дым** г.Новочебоксарск, Ельниковский проезд, 4/1 w vk.com/holostyk 37-92-14",

признана ненадлежащей, нарушающей требования, определенные пунктом 8 статьи 7 Закона о рекламе.

При этом, ООО "Подкова" признано нарушившим требования, определенные пунктом 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Комиссия Чувашского УФАС России пришла к указанному решению в силу следующего.

Согласно заявлению в выпуске газеты «Новочебоксарская городская газета» от 16.10.2017 № 1 рекламируется деятельность кафе "Холостяк". При этом, в перечне услуг данного кафе присутствует слоган "сладкий дым", указывающий на пропаганду курения кальяна.

Размещение данной информации Заявитель подтвердил копией страницы газеты, содержащей вышеуказанную рекламную информацию кафе, имеющего название "Холостяк".

В силу пункта 1 статьи 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.

Рассматриваемая информация, по смыслу [п. 1 ст. 3](#) Закона о рекламе, является рекламой.

Согласно статьи 7 Закона о рекламе установлены требования к товарам, реклама которых не допускается. Так, в соответствии

с требованиями [пункта 8 статьи 7](#) Закона о рекламе определено, что не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Таким образом, кальяны относятся к курительным принадлежностям, реклама которых запрещена законодательством.

Из текста рассматриваемой рекламы усматривается выражение "сладкий дым".

данном случае, Комиссия усмотрела, что указанное выражение не двусмысленно предполагает рекламирование в кафе "Холостяк" курительных смесей.

Из представленных пояснений ООО "РА ПРОМО" установлено, что размещение рассматриваемой рекламы осуществлено в СМИ «Новочебоксарская городская газета» в соответствии с договором от 11.10.2017 б/н, заключенному между ООО "РА ПРОМО", являющемся учредителем периодического печатного издания «Новочебоксарская городская газета», и ООО "Подкова"(ИНН/ОГРН 2124025570/1062124025072, г.Новочебоксарск, ул. 10 пятилетки, 64 "Б").

Предметом данного договора является обязательство редакции газеты по размещению на страницах газеты информационного и (или) рекламного материала ООО "Подкова". Согласно представленному приложению к указанному договору, размещение рассматриваемой рекламы осуществлено в выпуске газеты от 16.10.2017 № 1.

Из пояснений ООО "РА ПРОМО" следует, что ООО "Подкова" представлен макет рекламы деятельности кафе "Холостяк", содержащей, в том числе, слоган "сладкий дым", поскольку кафе "Холостяк" планировало таким образом рекламировать деятельность молекулярной кухни.

Из представленных пояснений ООО "Подкова" следует.

Рассматриваемая реклама имела место размещения в выпуске газеты «Новочебоксарская городская газета» от 16.10.2017 № 1, согласно вышеуказанному заключенному договору и на рекламной конструкции, размещаемой также в данный период времени в границах г. Новочебоксарск по ул. Винокурова, в районе автовокзала.

При этом, ООО "Подкова" пояснило, что рассматриваемое спорное словосочетание "сладкий дым" не имеет отношение к законодательно запрещенной рекламе курения кальяна.

Указывая в рекламе информацию в виде слогана "сладкий дым", ООО "Подкова" предполагало осуществить рекламу молекулярной кухни, поскольку "сладкий дым" является неотъемлемой частью приготовления блюд молекулярной кухни, отдельные способы приготовления которой кафе использует в своей деятельности.

В качестве доказательства наличия

в меню кафе "Холостяк" молекулярной кухни, ООО "Подкова" представило в Комиссию фотоматериал с изображением "пистолета для сладкого дыма".

Новое и модное направление в кулинарии понятие "молекулярная кухня", где очень многие блюда далеки от традиционных, в том числе в части использования технологии способа минимально возможной температуры для сохранения полезных веществ в пище, не содержит в своей основе технологию "сладкого дыма" как такового, указанного в рекламе.

Таким образом, Комиссия не усмотрела какой - либо привязки представленного изображения "пистолета для сладкого дыма" и приготовления блюд способом молекулярной кухни.

Иных мотивированных доказательств, указанного в рекламе выражения "сладкий дым" на наличие в меню молекулярной кухни, ООО "Подкова" в материалы дела не представило.

В то же время, кальян представляет собой специальный сосуд для курения, который позволяет особым образом охладить и увлажнить вдыхаемый через него **дым**.

При этом в заседании Комиссии ООО "Подкова" не отрицало факт наличия предоставления посетителям кафе "Холостяк" курения кальяна.

Таким образом, проанализировав фактические обстоятельства настоящего дела, Комиссия пришла к выводу, что рассматриваемая реклама, содержащая выражение "сладкий дым" является пропагандой курения кальяна, что в свою очередь указывает на признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Согласно частям 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе несут рекламодатель и рекламораспространитель.

В силу [пункта 5 статьи 7](#) Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с [пунктом 7 статьи 3](#) Закона о рекламе рекламораспространитель - это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно полученным материалам и документам, установлено, что рекламораспространителем, лицом, осуществившим распространение рекламы по средствам СМИ, является ООО "РА

законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Статьей 26.1 КоАП предусмотрено, что одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении является виновность лица в совершении административного правонарушения.

Отсутствие вины юридического лица предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от юридического лица не зависящих.

В соответствии с частью 2 статьи 2.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Из материалов настоящего дела видно, что ООО "Подкова" виновно в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку оно имело возможность не допустить совершение административного правонарушения, однако при отсутствии объективных, чрезвычайных и непреодолимых обстоятельств не предприняло все зависящие от него меры для соблюдения требований Закона о рекламе, хотя должно было предвидеть возможность наступления вредных последствий своих действий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение.

При назначении наказания ООО "Подкова" учтены обстоятельства и характер совершенного правонарушения, имущественное положение физического лица. Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, отсутствуют.

В соответствии со статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

При этом оценка малозначительности деяния должна соотноситься с причинением либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Понятие малозначительности административного правонарушения является категорией оценочной и определяется судьей, органом, должностным лицом, уполномоченным решить дело в каждом конкретном случае с учетом выявленных обстоятельств.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» 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.

Совершенное ООО "Подкова" правонарушение посягает на установленный в Российской Федерации порядок распространения рекламы, создает существенную угрозу охраняемым общественным правоотношениям, следовательно, не может быть признано малозначительным.

По сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательств, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы в информационно - телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <https://www.nalog.ru>, ООО "Подкова" указано в качестве микропредприятия.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», вступившим в силу 04.07.2016, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, предусматривающей замену административного наказания в виде административного штрафа на

предупреждение 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.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

Руководствуясь [частью 2 статьи 3.4](#), [частями 1, 3 статьи 4.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, принимая во внимание, что ООО "Подкова" является субъектом микропредприятия, правонарушение совершено впервые, ранее к административной ответственности, предусмотренной ч.1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не привлекалось, а также в отсутствие доказательств 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, имущественного ущерба, а также отягчающих ответственность обстоятельств, учитывая совершение вменяемого административного правонарушения впервые, прихожу к выводу о возможности применения к нему меры административной ответственности в виде предупреждения.

По правилам ч. 1 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение

выносятся 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.

Определяя степень ответственности ООО "Подкова", считаю возможным применить к нему меру административного наказания в соответствии со статьей 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО "Подкова" виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Назначить ООО "Подкова" меру административного наказания в виде предупреждения.

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 Арбитражный суд Чувашской Республики в течение 10 дней с момента получения или вручения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

«...»