

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 119р-17/53-04-2017р

об административном правонарушении

«02» октября 2017 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области<...>, рассмотрев протокол № 119р-17/53-04-2017р от 31.08.2017, составленный <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>) <...>г.р, место рождения – г. <...>, зарегистрирован – г. Киров, <...>, д. <...>, кв. <...>; место работы – индивидуальный предприниматель, ИНН <...>, ОГРНИП <...>; семейное положение – сведения не представлены; наличие лиц, находящихся на иждивении – сведения не представлены; средний доход – сведения не представлены; документ, удостоверяющий личность – паспорт <...> № <...>, выдан <...> <...>г., в связи с нарушением п. 8 ст. 7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 53/04-2017р (резольютивная часть решения оглашена 14 июля 2017 года; в полном объеме решение изготовлено 21 июля 2017 года) признана ненадлежащей реклама: «<...>. Магазин кальянов. <...>. <...>.ru. id_<...>. _<...>_. ул. <...>, д. <...>», размещенная на выносном рекламном щтендере, расположенном по адресу: г. Киров, улица <...> в районе дома № <...>, как противоречащая требованиям п. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Ненадлежащей признается реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

Из анализа положений пункта 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» следует, что реклама призвана быть убеждающей по своему характеру с тем, чтобы привлечь внимание новых потребителей к товару (работе, услуге) - объекту рекламирования, сформировать положительное представление о нем (о них) и необходимое рекламодателю для продвижения

товара (работы, услуги) позитивное отношение к нему (к ним). Признаком рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту рекламирования для продвижения его на рынке, поддержать интерес к нему и закрепить его образ в памяти потребителя.

Информация, размещенная на выносном рекламном щтендере по адресу: г. Киров, улица <...>, в районе дома <...>, следующего содержания: «<...>. Магазин кальянов. <...><...>.ru. id_<...>. _<...>_. ул. <...>, д. <...>» адресована неопределенному кругу лиц (пешеходы, пассажиры и водители транспортных средств), направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, способствует формированию интереса к рекламируемому товару и его продвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

В соответствии с пунктом 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Информация следующего содержания: «<...>. Магазин кальянов. <...>. <...>.ru. id_<...>. _<...>_. ул.<...>, д. <...>», размещенная на рекламном щтендере по адресу: г. <...>, улица <...>, в районе дома <...>, была квалифицирована в качестве рекламы на основании следующего.

Данная информация содержит признаки, характеризующие ее как рекламу, а именно:

- адресована неопределенному кругу лиц, под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правонарушения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования, таким образом, расположение выносного рекламного щтендера у дороги делает спорную информацию доступной для восприятия пешеходами, пассажирами и водителями транспортных средств;

- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (магазину кальянов «<...>» и предлагаемым товарам, при этом в качестве объекта рекламирования также индивидуализируется конкретный товар – кальян;

- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту рекламирования и его продвижению на рынке, поскольку наличие на рекламном щтендере наименования «<...>» с дополнительным указанием: «магазин кальянов» в совокупности с номером телефона, сайтом, страницами в социальной сети «Вконтакте» и в социальной сети «Инстаграм», а также наличие графического обозначения в виде кальяна, замещающего букву «і» в наименовании магазина, направлены на привлечение внимания потребителя, продвижение товара на рынке.

Таким образом, из анализа текста и графического содержания (наличие указательной стрелки, изображение кальяна, замещающего букву «і» в наименовании магазина) информации: «<...>. Магазин кальянов. <...>. <...>.ru. id_<...>. _<...>_. ул. <...>, д. <...>», расположенной на выносном щтендере, по адресу: г. Киров, ул. <...>, в районе д. <...>, следует, что целью распространения указанной информации является привлечение внимания неограниченного круга лиц к магазину «<...>», а также к конкретной единице товара - курительной принадлежности (кальяну), реализуемой в магазине «<...>» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>, что является нарушением требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным 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 настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Наименование магазина «<...>», содержащее изображение кальяна вместо буквы «і», вызывает у потребителя очевидную ассоциацию с товаром (кальяном), реализуемым в указанном магазине. Соответственно, из спорной рекламы следует, что объектом рекламирования выступают кальяны, реализуемые в магазине «<...>» по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...>.

Таким образом, рассматриваемая информация: «<...>. Магазин кальянов. <...>. <...>.ru. id_<...>. _<...>_. ул. <...>, д. <...>», является рекламой кальянов, на которую распространяются положения, ограничивающие распространение рекламы курительных принадлежностей.

В соответствии с частью 6 и частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 настоящего Закона несут рекламодатель и рекламораспространитель, которым в рассматриваемой ситуации в одном лице является ИП <...>, что подтверждается пояснениями ответчика и представленным в материалы дела договором аренды нежилого помещения от 01.12.2014 г. Согласно указанному договору нежилое помещение, находящееся в цокольном этаже по адресу: г. Киров, ул. <...>, д. <...> передано во временное владение и пользование арендатору – ИП <...>

Таким образом, действия ИП <...> по определению содержания и распространению спорной рекламы содержат нарушения п. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 53/04-2017р.

Согласно ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 26.05.2017 г. (акт фиксации спорной рекламы).

Ответственность за вышеуказанное нарушение законодательства РФ о рекламе предусмотрена ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ. В соответствии с данной нормой 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.

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ является установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях ИП <...>, выразившийся в определении содержания и распространении рекламы кальянов: «<...>. Магазин кальянов. <...>. <...>.ru. <...>. _<...>_. ул. <...> д. <...>» на выносном рекламном штендере по адресу: г. Киров, улица <...>, в районе дома <...>.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы курительных принадлежностей (кальянов).

Объективной стороной административного правонарушения являются действия ИП <...> по определению содержания и распространению рекламы «<...>. Магазин кальянов. <...>. <...>.ru. id_el<...>. _<...>_. ул. <...>, д. <...>», не соответствующей п. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения,

несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное. Таким образом, ИП <...> несет административную ответственность, как должностное лицо в случае совершения административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу части 2 ст. 2.2 КоАП РФ 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.

Субъективная сторона административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку ИП <...> не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, рассматриваемое правонарушение совершено по вине ИП <...> в форме неосторожности.

Место размещения рекламы следующего содержания: «<...>. Магазин кальянов. <...>. <...>.ru. <...>. <...>_. Ул <...>, д. <...>» на выносном рекламном штендере, расположенном по адресу: г. Киров, улица <...>, в районе дома № <...>, время – 26.05.2017 г. – дата фиксации рекламы на выносном штендере в районе дома № <...> по улице <...> в г. Кирове.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 119р-17/53-04-2017р от 31.08.2017 об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 53/04-2017р.

В соответствии со ст. 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.

Таким образом, совершенные ИП <...> действия по определению содержания и распространению рекламы следующего содержания: «<...>. Магазин кальянов. <...>. <...>.ru. <...>. <...>_. ул. <...>, д. <...>», размещенной на выносном рекламном штендере, расположенном по адресу: г. Киров, улица <...>, в районе дома № <...>, не соответствующей п. 8 ст. 7 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 14.3.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Протокол рассмотрен в присутствии индивидуального предпринимателя <...>, который факт нарушения признал, пояснил, что нарушение было устранено.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое выразилось в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения индивидуального предпринимателя <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено

оказание лицом содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении в выявлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится 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.

Поскольку согласно информации на сайте <https://rmsp.nalog.ru/> индивидуальный предприниматель <...> включен в Реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст.14.3.1 КоАП РФ, совершено индивидуальным предпринимателем впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к индивидуальному предпринимателю меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3, 5, 7, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПО С Т А Н О В И Л:

1. Признать Индивидуального предпринимателя <...> (ИНН 434579769248, ОГРНИП 312434502300172, адрес регистрации: г. Киров, <...>, д.<...>, кв. <...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к Индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН <...>, ОГРНИП <...>, адрес регистрации: г. Киров, <...>, д. <...>, кв. <...>) меру ответственности в виде предупреждения.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть

обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ 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.

Руководитель управления

<...>