

Постановление о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении

№

Индивидуальному предпринимателю

<...>

650056, Кемеровская область - Кузбасс, г. Кемерово, ул. Ворошилова,

дом <...>

<...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 042/04/14.3-896/2024

«27» июня 2024г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Резолютивная часть объявлена – 27.06.2024

Полный текст постановления изготовлен – 27.06.2024

Я, <...>, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-896/2024, возбужденного протоколом от 13.06.2024 в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...> ИНН: 420551117810, ОГРН: 313420529400130, дата присвоения ОГРН: 21.10.2013; адрес регистрации: 650056, Кемеровская область - Кузбасс, г. Кемерово, ул. Ворошилова, дом <...>, дата рождения:<...>, место рождения: г. Кемерово, паспорт (РФ)<...> № <...> выдан <...> Отделом УФМС России по Кемеровской области Ленинского района г. Кемерово) в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

23.04.2024 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по

Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/7-1517/2024 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании рекламы ИП <...> ненадлежащей, размещенной на фасаде здания справа от входной двери по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, д. 5 с нарушением требований части 6 статьи 5, пункта 8 статьи 7, статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе») следующего содержания: «PRIME MARKET кальянный магазин ТАБАК ВЭЙП одноразовые испарители АКССУАРЫ только оригинальная продукция торгуем тем, в качестве чего уверены ПРОСКАНИРУЙ QR-КОД И УЗНАЙ О НАС БОЛЬШЕ с изображением QR-кода», а также на монетнице и выносном штендере размещена реклама следующего содержания: «КОГДА МЫ РАБОТАЕМ наши конкуренты занимаются только этим;) с изображением лица девушки, облизывающей чупа-чупс ТАБАК ВЭЙП одноразовые испарители АКССУАРЫ ЗАКАЖИТЕ ДОСТАВКУ ONLINE или посетите наш розничный магазин по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, д. 5 PRIME-INC.RU следите за новостями и изображение QR-кода».

Согласно Акту осмотра, Кемеровским УФАС России установлен факт размещения рекламы магазина, табачной продукции и курительных принадлежностей по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, дом 5.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «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.

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.

Из разъяснений Президиума 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.

Согласно части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства.

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

Размещенная информация на фасаде здания: «PRIME MARKET кальянный магазин ТАБАК ВЭЙП одноразовые испарители АКССУАРЫ только оригинальная продукция торгуем тем, в качестве чего уверены ПРОСКАНИРУЙ QR-КОД И УЗНАЙ О

НАС БОЛЬШЕ с изображением QR-кода», на штендере: «ТАБАК, ВЕЙП, одноразовые испарители, аксессуары. ЗАКАЖИТЕ ДОСТАВКУ ONLINE» с изображением QR-кода, на монетнице: «КОГДА МЫ РАБОТАЕМ наши конкуренты занимаются только этим;) с изображением лица девушки, облизывающей чупа-чупс ТАБАК ВЭЙП одноразовые испарители АКСЕССУАРЫ ЗАКАЖИТЕ ДОСТАВКУ ONLINE или посетите наш розничный магазин по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, д. 5 PRIME-INC.RU следите за новостями и изображение QR-кода» привлекает интерес потребителей к деятельности данного магазина (торговой точке) по продаже табачной продукции, курительных принадлежностей и аксессуаров к ним, 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 информация является рекламой, поскольку соответствует признакам рекламы: имеет направленность на привлечение внимания к продукции магазина, который осуществляет предпринимательскую деятельность на одной из главных городских улиц, на которой большой трафик прохожих, в том числе студентов, способствуют тому, что ознакомиться с размещенной рекламой на фасаде здания, на штендере могут не только посетители магазина, но и прохожие, в том числе несовершеннолетние.

Кроме того, размещенная надпись на окне данного магазина «Ни в чем себе не отказывай» звучит как слоган, призывающий, побуждающий и агитирующий к покупке товаров.

QR-код является ссылкой для перехода в группу социальной сети «Telegram», в которой размещаются сведения о данном магазине, реализуемых в данном магазине товарах, в том числе курительных принадлежностях, скидках, предложениях, стимулирующих на покупку товара.

Реализация товаров посредством информационно- телекоммуникационной сети «Интернет», телефона осуществляется в рамках договора розничной купли-продажи и подпадает под понятие дистанционный способ продажи.

Согласно части 2 статьи 497 ГК РФ дано определение дистанционного способа продажи, в соответствии с которым договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, буклетов, проспектов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Таким образом, данный договор характеризуется двумя отличительными признаками: во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо с его образцом до заключения договора и в момент его заключения, и во-вторых, определение ознакомления с товаром (каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи и т.д.).

В пункте 12 Правил продажи товаров при дистанционном способе продажи товара по договору розничной купли-продажи, утвержденных Постановлением

Правительства Российской Федерации от 31.12.2020 № 2463 (далее - Правила), Продавец обязан заключить договор розничной купли-продажи с любым лицом, выразившим намерение приобрести товар на условиях оферты.

Договор розничной купли-продажи считается заключенным с момента выдачи продавцу кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения потребителя о намерении заключить договор розничной купли-продажи.

В части 3 статьи 497 ГК РФ определен момент исполнения договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом продажи: договор считается исполненным с момента доставки товара, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Указанная реклама исключает возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора, заключаемого посредством получения продавцом сообщения по телефону о намерении покупателя приобрести товар.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой товаров при дистанционном способе их продажи.

В соответствии с требованиями статьи 8 ФЗ «О рекламе» в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Однако в нарушение требований статьи 8 ФЗ «О рекламе» указанная выше реклама не содержит сведений о фамилии, имени, отчестве, основном государственном регистрационном номере индивидуального предпринимателя, осуществляющего продажу товаров дистанционным способом.

Таким образом, рассматриваемая реклама нарушает требования пункта 8 статьи 7, статью 8 ФЗ «О рекламе», поскольку представляет собой рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе, кальянов, которые можно приобрести, в том числе дистанционным способом.

Кроме того, внутри магазина на кассовой тарелке (монетнице) размещена информация следующего содержания: «КОГДА МЫ РАБОТАЕМ наши конкуренты занимаются только этим!» с изображением лица девушки, облизывающей чупа-чупс.

Согласно части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов

Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

Таким образом, данное положение ФЗ «О рекламе» запрещает использовать в рекламе бранные слова, непристойные образы, сравнения, выражения, оскорбительные образы.

К непристойным образам, сравнениям, выражениям могут быть отнесены такие слова и изображения, которые нарушают общепринятые нормы и принципы поведения в обществе с точки зрения морали и нравственности.

Вопрос отнесения изображений, слов и иных образов к оскорбительным носит субъективно-оценочный характер, который основан на восприятии данной информации каждым индивидуумом в отдельности. При этом очевидно, что восприятие одной и той же информации разными людьми может отличаться в зависимости от личностных характеристик субъекта (возраста, образования, воспитания, семейных устоев, места проживания и прочее).

Соответственно, возможна ситуация, когда одна и та же реклама оценивается неоднозначно с точки зрения ее этичности различными категориями населения. При этом, по мнению ФАС России, для признания рекламы неэтичной не требуется получение единогласного мнения или мнения абсолютного большинства потребителей рекламы, достаточно установить наличие значимого количества людей, воспринимающих рекламу как неэтичную.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама следующего содержания: «КОГДА МЫ РАБОТАЕМ наши конкуренты занимаются только этим;)» с изображением лица девушки, облизывающей чупа-чупс, нарушает требования части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», несёт как рекламодаделец, так и рекламораспространитель.

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований статьи 8 ФЗ «О рекламе» несет рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В данном случае рекламоделем и рекламораспространителем является индивидуальный предприниматель <...> (ИНН: 420551117810, ОГРН: 313420529400130, дата присвоения ОГРН: 21.10.2013; адрес регистрации: Кемеровская область - Кузбасс, г. Кемерово, ул. Ворошилова, дом <...>, дата рождения:<...>, место рождения: г. Кемерово).

Административная ответственность за нарушение рекламоделем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Время совершения ИП <...> административного правонарушения: 08.11.2023.

Место совершения ИП <...> административного правонарушения: Кемеровская область – Кузбасс, г. Кемерово, ул. Красная, дом 5.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований части 6 статьи 5, пункта 8 статьи 7, статьи 8 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на фасаде здания справа от входной двери по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, д. 5, 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, влечет наложение штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

07.05.2024 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 13.06.2024 в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено по адресу регистрации ИП <...> заказным письмом (распечатка с сайта АО «Почта России» с пометкой «возврат из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела), а также по адресу электронной почты, указанной в материалах дела.

13.06.2024 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-896/2024 об административном правонарушении в присутствии ИП <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении.

13.06.2024 определением о назначении даты, времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-896/2024 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 27.06.2024 в 14 часов 00 минут. Копии определения и протокола были направлены по адресу регистрации ИП <...> заказным письмом (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с пометкой «возврат из-за истечения срока хранения» имеется в материалах дела), на адрес электронной почты, а также вручены нарочно ИП <...>.

13.06.2024 в адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные возражения ИП <...> по факту составления и подписания протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (вх. № 6792/24 от 13.06.2024), в которых ИП <...> утверждал, что вменяемое правонарушение возбуждено на основании заявления несуществующего заявителя и представленных скрывающимся за псевдонимом заявителя доказательств, в связи с этим данные доказательства являются полученными незаконно и должны быть исключены из производства по делу об административном правонарушении, а возбужденное дело об административном правонарушении подлежит прекращению на основании части 3 статьи 28.1 КоАП РФ.

Также ИП <...> сообщает, что вывески, размещенные на фасаде здания не являются рекламными конструкциями и / или рекламой. Вывеска «Табак, Кальяны, VAPЕ» не

направлена на продвижение какого-либо товара, поскольку не содержит никаких характеристик, выделяющих какой бы то ни было товар среди других товаров, имеет чисто информационный характер о родовой принадлежности товаров, представленных в магазине. В части информирования о перечне реализуемой в магазине продукции состав правонарушения отсутствует.

Также ИП <...> пояснил, что художественная вывеска с изображением вымышленного персонажа мультфильма с надписью «Ни в чем себе не отказывай» является развлекательно-игровой вывеской с целью создания позитивного настроения у прохожих.

Из пояснений следует, что выносной штендер не выносится на улицу и не устанавливается на улице, он находится в помещении магазина в сложенном виде. Изображение на штендере части лица девушки, облизывающей леденец не изображает потребление табачной и / или никотинсодержащей продукции. Данная картинка использована в качестве цветного фона для информации о родовой принадлежности товаров, представленных в магазине без указания конкретных брендов, марок, количественных и качественных характеристик.

PRIME MARKET не осуществляет дистанционную продажу табачной продукции и публикацию товаров, такая возможность отсутствует как на законодательном уровне, так и на техническом уровне, при переходе по ссылке любой человек попадает в закрытый телеграмм-канал без технической возможности сделать и / или оплатить заказ табачной или никотинсодержащей продукции.

В части размещения информации «КОГДА МЫ РАБОТАЕМ наши конкуренты занимаются только этим» ИП <...> сообщает, что данная информация размещена внутри магазина, следовательно, не адресована неопределенному кругу лиц, что исключает ее квалификацию в качестве рекламы.

Кемеровское УФАС России не согласно с представленными возражениями ИП <...> по следующим основаниям:

Частью 1 статьи 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» установлен запрет рекламы и стимулирования продажи табака, спонсорство табака, в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия.

Согласно Федеральному закону от 24.02.2008 № 51-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к рамочной Конвенции ВОЗ по борьбе против табака» Российская Федерация присоединилась к Рамочной конвенции ВОЗ по борьбе против табака от 21.05.2003, в которой определено, что под стимулированием продажи табака, табачной продукции или табачных изделий и (или) потребление табака подразумевается любой вид передачи коммерческой информации, рекомендации или действие с целью, результатом или вероятным результатом которых является стимулирование продажи табачного изделия или употребления табака, прямо или косвенно.

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 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» устройства для потребления никотинсодержащей продукции - электронные или иные приборы, которые используются для получения никотинсодержащего или безникотинового аэрозоля, пара, вдыхаемых потребителем, в том числе электронные системы доставки никотина и устройства для нагревания табака, а также их составные части и элементы (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации).

Никотинсодержащая продукция - изделия, которые содержат никотин (в том числе полученный путем синтеза) или его производные, включая соли никотина, предназначены для потребления никотина и его доставки посредством сосания, жевания, нюханья или вдыхания, в том числе изделия с нагреваемым табаком, растворы, жидкости или гели с содержанием жидкого никотина в объеме не менее 0,1 мг/мл, никотинсодержащая жидкость, безникотиновая жидкость, порошки, смеси для сосания, жевания, нюханья, и не предназначены для употребления в пищу (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации, пищевой продукции, содержащей никотин в натуральном виде, и табачных изделий) (пункт 3 части 1 статьи 2 Федерального закона «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей 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.

В связи с тем, что в рассматриваемой рекламе объектом рекламирования выступает табачная продукция, табачные изделия, никотинсодержащая продукция, курительные принадлежности, а также устройства для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов, данная реклама является нарушением требований пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства.

В соответствии с требованиями статьи 8 ФЗ «О рекламе» в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Согласно части 3 статьи 19 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» Запрещается розничная торговля табачной продукцией или никотинсодержащей продукцией, кальянами и устройствами для потребления никотинсодержащей продукции в торговых объектах, не предусмотренных частями 1 и 2 настоящей статьи, на ярмарках, выставках, путем развозной и разносной торговли, дистанционным способом продажи, с использованием автоматов и

иными способами, за исключением развозной торговли в случае, предусмотренном частью 2 настоящей статьи.

В силу пункта 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Как следует из рассматриваемой рекламы ознакомление с товарами (никотиносодержащая продукция и устройства для ее потребления) может происходить посредством мессенджера «Telegram». Соответственно, решение о выборе конкретного товара из представленного ассортимента и совершении покупки покупатель принимает до оформления заказа, его доставки и оплаты, таким образом, у покупателя отсутствует возможность непосредственного ознакомления с товаром либо его образцом, что является дистанционным способом продажи.

В соответствии с частью 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Использование QR-кода, как ссылки на закрытый телеграм канал, а также на не работающий уже более 8 месяцев сайт с доменом prime-inc.ru, размещенные на фасаде здания справа от входной двери, на выносном штендере, а также внутри магазина на кассовой тарелке (монетнице) вступает в противоречие с требованиями части 7 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов, сравнений и выражений, в том числе в отношении пола, расы, национальности, профессии, социальной категории, возраста, языка человека и гражданина, официальных государственных символов (флагов, гербов, гимнов), религиозных символов, объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, а также объектов культурного наследия, включенных в Список всемирного наследия.

Таким образом, размещенная реклама на монетнице внутри магазина «PRIME MARKET», а также на штендере перед входом в данный магазин противоречит требованиям части 6 статьи 5 ФЗ «О рекламе» - запрещает использовать в рекламе бранные слова, непристойные образы, сравнения, выражения, оскорбительные образы.

27.06.2024 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.3-896/2024 в отсутствие ИП <...>, защитника ИП <...>, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела № 042/04/14.3-896/2024 об административном

правонарушении, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Действия ИП <...>, выразившиеся в нарушении требований части 6 статьи 5, пункта 8 статьи 7, статьи 8 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на фасаде здания справа от входной двери по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, д. 5, 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 <...> документально не подтвердил 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 части 6 статьи 5, пункта 8 статьи 7, статьи 8 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы никотинсодержащей продукции на фасаде здания справа от входной двери по адресу: г. Кемерово, ул. Красная, д. 5, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ИП <...> подтверждается протоколом по делу № 042/04/14.3-896/2024 от 13.06.2024, решением Комиссии Кемеровского УФАС России по делу № 042/05/7-1517/2023 от 03.05.2024 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 руководителем 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](http://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 данное дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ возбуждено без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, по итогам рассмотрения дела по признакам нарушения законодательства о рекламе (дело № 042/04/14.3-896/2024).

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение,

предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

Руководитель Кемеровского УФАС России считает возможным с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельств, смягчающих вину ИП <...> добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

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

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ИП <...> своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Оценивая собранные по делу доказательства, руководитель 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 4.2, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (ИНН: 420551117810, ОГРН: 313420529400130, дата присвоения ОГРН: 21.10.2013; адрес регистрации: 650056, Кемеровская область - Кузбасс, г. Кемерово, ул. Ворошилова, дом <...>, дата рождения:<...>, место рождения: г. Кемерово, паспорт (РФ) <...> № <...> выдан <...> Отделом УФМС России по Кемеровской области Ленинского района г.Кемерово) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН: 420551117810, ОГРН: 313420529400130, дата присвоения ОГРН: 21.10.2013; адрес регистрации: 650056, Кемеровская область - Кузбасс, г. Кемерово, ул. Ворошилова, дом <...>, дата рождения:<...>, место рождения: г. Кемерово, паспорт (РФ)<...> №<...> выдан <...> Отделом УФМС России по Кемеровской области Ленинского района г.Кемерово) 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) 16111601141010003140

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН 16100500000001979266

Назначение платежа: денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о рекламе (дело № 042/04/14.3-896/2024).

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.

Руководитель управления <...>

2024-7415