

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 87-14.3 ч.1/17 об административном правонарушении

24 ноября 2017 года г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области, <...>, рассмотрев материалы административного дела № 87-14.3ч.1/2017, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Водомер-Медиа» (ОГРН 1147456002968, ИНН 7455017385, КПП 745501001, зарегистрированное Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области 22.04.2014 года по адресу: 455051, Челябинская обл., г. Магнитогорск, ул. Советская, д. 205, кв. 313) (далее – ООО «Водомер-Медиа»), по факту распространения в городе Магнитогорске в лифтах жилых домов рекламы со сведениями: «VAPE HOUSE... ароматизатор... жидкость...» с указанием Интернет-ресурса https://vk.com/rich_flavour с нарушением требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие законного представителя лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, извещенного о месте и времени рассмотрения дела, что подтверждается возвратом уведомления о вручении,

в присутствии специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России Вороновой Ю.В.,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России при исполнении полномочий по государственному контролю за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлено, что в городе Магнитогорске в лифтах жилых домов распространяется реклама со сведениями: «VAPE HOUSE... ароматизатор... жидкость...» с указанием Интернет-ресурса https://vk.com/rich_flavour.

Рекламные щиты в лифтовых кабинах принадлежат лицу с коммерческим обозначением «Лифт Медиа» (г. Магнитогорск, ул. Труда 25).

Лицо с коммерческим обозначением «Лифт Медиа» является обществом с ограниченной ответственностью «Водомер-Медиа».

От ООО «Водомер-Медиа» поступили письменные пояснения, согласно которым рекламодателем рекламы со сведениями: «VAPE HOUSE... ароматизатор... жидкость...» является ИП <...> в соответствии с договором № 551 оказания услуг по размещению рекламы от 31 марта 2017 года.

Во исполнение определения ИП <...> сообщает, что рекламные щиты в жилых домах принадлежат ООО «Водомер-Медиа» с которой <...>, как индивидуальный предприниматель, заключил 31.03.2017 г. договор № 551.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» 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.

Из анализа сведений, размещенных в рекламе, следует, что указанная информация о курительных принадлежностях направлена на привлечение внимания к определенным товарам, в частности электронным сигаретам. Указанные в рекламе сведения: «ул. Завенягина, 8а, VAPE HOUSE...» направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования, в данном случае магазину «VAPE HOUSE» и сопутствующим к ним товарам (жидкость, ароматизатор и так далее), что является рекламой.

Согласно данным свободной энциклопедии «Викисловарь» к курительным принадлежностям относятся, в том числе вейп и электронная сигарета.

Вейп – это то же, что электронная сигарета; устройство, испаряющее ароматизированную жидкость и этим имитирующее курение.

Электронная сигарета — электронное устройство создающее высокодисперсный аэрозоль (пар) предназначенный для ингаляции (вдыхания). Может использоваться как в качестве средства доставки никотина, так и для вдыхания ароматизированного пара без никотина. Пар создается за счёт испарения специально подготовленной жидкости с поверхности нагревательного элемента и внешне похож на табачный дым. Устройство может быть выполнено в самых различных формах, в том числе и в формах, сходных с обычной сигаретой или курительной трубкой.

Поскольку электронное устройство (вейп) и сопутствующие к нему товары (жидкость, ароматизатор) предназначены для процесса курения, в данном случае информация о реализации данных товаров в магазине с коммерческим обозначением «Vape House» является рекламой курительных принадлежностей.

Реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, согласно пункту 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается.

С учетом изложенного, реклама курительных принадлежностей, распространенная в лифтах г. Магнитогорска, нарушает пункт 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 3.1.2 договора № 551 оказания услуг по размещению рекламы от 31 марта 2017 года (далее – Договор) Заказчик (в данном случае ИП <...>) обязуется утвердить вариант оригинал-макета, предоставленный Исполнителем (в данном случае ООО «Водомер-Медиа») в Бланке образцов в сроки, указанные в Бланке заказа.

В соответствии с пунктом 3.1.3 Договора Заказчик обязуется обеспечить достоверность рекламно-информационных материалов и их соответствие действующему законодательству Российской Федерации.

Согласно пункту 7.3 Договора Заказчик несет ответственность за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе в части содержания рекламы, если не докажет, что такое нарушение произошло по вине Исполнителя.

Таким образом, довод ИП <...> о том, что он не является рекламодателем и не может нести ответственность за нарушение Федерального закона «О рекламе» не принят во внимание Комиссией.

Довод ИП <...> о том, что электронные сигареты не являются курительными принадлежностями, также не принят во внимание Комиссией по изложенным выше выводам.

На основании частей 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального 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 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель – это лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Рекламодателем рекламы является ИП <...> в соответствии с договором № 551 оказания услуг по размещению рекламы от 31 марта 2017 года.

Рекламораспространителем является ООО «Водомер-Медиа» в соответствии с договором № 551 оказания услуг по размещению рекламы от 31 марта 2017 года.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 24 августа 2017 года.

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Материалами дела установлено, что ООО «Водомер-Медиа» в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имело реальную возможность не распространять в городе Магнитогорске в лифтах жилых домов рекламу со сведениями: «VAPE HOUSE... ароматизатор... жидкость...» с указанием Интернет-ресурса https://vk.com/rich_flavour с нарушением требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», однако им не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у ООО «Водомер-Медиа» вины в совершении вменяемого ему нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вина ООО «Водомер-Медиа» выразилась в ненадлежащем исполнении обязанности по соблюдению требований рекламного законодательства при распространении в городе Магнитогорске в лифтах жилых домов рекламы со сведениями: «VAPE HOUSE... ароматизатор... жидкость...» с указанием Интернет-ресурса https://vk.com/rich_flavour, в результате чего были нарушены требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

В связи с тем, что спорная реклама распространялась до 24 августа 2017 года, соответственно, срок привлечения к административной ответственности рекламораспространителя данной рекламы ООО «Водомер-Медиа» истекает 24 августа 2018 года.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных

правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ООО «Водомер-Медиа» надлежащему соблюдению требований требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «Водомер-Медиа» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе». Однако ООО «Водомер-Медиа» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ООО «Водомер-Медиа» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ООО «Водомер-Медиа» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Водомер-Медиа» является субъектом малого предпринимательства (микропредприятие).

В силу части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

ООО «Водомер-Медиа» впервые совершило нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного, при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание ООО «Водомер-Медиа» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Водомер-Медиа» (ОГРН 1147456002968, ИНН 7455017385, КПП 745501001, зарегистрированное Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области 22.04.2014 года по адресу: 455051, Челябинская обл., г. Магнитогорск, ул. Советская, д. 205, кв. 313) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить обществу с ограниченной ответственностью «Водомер-Медиа» официальное порицание в форме предупреждения за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

- 3 статьи 30.1. и частью 1 статьи 30.3. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения 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.

Постановление объявлено 24 ноября 2017 года в отсутствие законного представителя ООО «Водомер-Медиа».