

ООО «Смоук Групп»

(бар «Smoky people»)

450077, Республика
Башкортостан,

г. Уфа, ул. Ленина, 32

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу

об административном правонарушении № 002/04/14.3.1-1958/2020

24.08.2020 года

г. Уфа, ул. Пушкина, д. 95

Я, заместитель руководителя Башкортостанского УФАС России – начальник отдела взаимодействия с государственными органами, аналитической работы и рекламы <...>, рассмотрев материалы дела № 002/05/7-1762/2020 по нарушению законодательства Российской Федерации «О рекламе», материалы административного дела № 002/04/14.3.1-1958/2020 в отношении ООО «Смоук Групп» (ОГРН: 1150280036576, ИНН: 0274905717, КПП: 027401001, юридический адрес: г. Уфа, ул. Ленина, 32) (права и обязанности разъяснены),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «О рекламе» целями настоящего Федерального закона являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в РФ единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства РФ о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Целью любого закона является защита и охрана определенных общественных интересов. Включение законодателем в цели Федерального закона «О рекламе» предотвращения и пресечения ненадлежащей рекламы, говорит о том, что распространение такой рекламы уже является угрозой общественным интересам, охраняемым данным законом.

Согласно пункту 6.1.1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы (приложение №1 к приказу ФАС России от 23.07.2015 №649/15) территориальный орган осуществляет контроль за соблюдением коммерческими и некоммерческими организациями законодательства о рекламе.

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан (далее по тексту УФАС по РБ) поступило обращение физического лица № б/н. (вх. № 10206 от 03.06.2020) о признаках нарушения, по мнению заявителя, требований ФЗ «О рекламе».

В своём обращении заявитель в частности сообщает:

«...Мы, обеспокоены тем, что твориться на улице Ленина, прямо перед окнами МВД (ул. Ленина 7) г. Уфы: открытая реклама потребления табака и кальянов... здесь открыто на рекламном щите огромного плаката нарисовали ребенка-мальчика рядом с кальяном, где в кальянную взрослые мужчины зовут ребенка! Мы считаем рекламу кальянной Soloway на улице Ленина в Уфе, напротив МВД РБ нарушением норм морали и нравственности. Мимо такого щита проходят дети, которые видят мужчин в возрасте приглашающих курить кальян мальчика и показывающих жестами и поднятым пальцем, что это хорошо. Мы считаем, что на детскую психику это оказывает отрицательное влияние. Также реклама курительных принадлежностей недопустима, это развращает сознание людей и прививает вредные привычки. Такие вывески являются нарушением закона о рекламе. Кальяны в Башкирии под запретом для детей!... Просим запретить открытую демонстрацию курения кальянов вышеназванных заведениях и убрать неправомерной рекламный щит кальянной Soloway на улице Ленина и рекламу кальяна, которые содержат информацию следующего содержания: визуальное - графическое и текстовое содержание: изображение мужчин рядом с кальяном, приглашающих мальчика в кальянную Soloway с призывом к курению кальяна...».

В рамках рассмотрения обращения специалистами Башкортостанского УФАС России 03.06.2020 года был осуществлен выезд по адресу (акт фиксации от 03.06.2020), указанному заявителем, в результате которого на витрине заведения «Smoky people» по адресу: г. Уфа, ул. Ленина 32 зафиксировано изображение, описанное в обращении заявителя.

В соответствии с пунктами 1, 2, 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Объект рекламирования - 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.

Товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом; адресована неопределенному кругу лиц; направлена на привлечение внимания потребителей к

средству индивидуализации юридического лица «Smoky people» и «SoloWay», и осуществляемой им деятельности.

Частью 1 статьи 5 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В силу пункта 4 части 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Данная реклама имеет признаки нарушения:

- пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» в части того, что:

- не допускается реклама: табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Исходя из объекта рекламирования, и места расположения в непосредственной близости от места коммерческой деятельности хозяйствующего субъекта, установлено, что возможным рекламодателем и рекламораспространителем может выступать

бар «Smoky people» (аналогичное средство индивидуализации «Smoke people» также используется на сайте <http://smokypeople.ru>).

18.06.2020 года УФАС по РБ вынесено определение о возбуждении дела № ТО002/05/7-1762/2020 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 08.07.2020 года.

06.07.2020 года от ООО «Смоук Групп» (бар «Smoky people») посредством электронной почты поступили копии учредительных документов и копия договора аренды нежилого помещения № б/н. от 01.06.2018 года (вх. № 12367 от 06.07.2020).

08.07.2020 года от ООО «Смоук Групп» (бар «Smoky people») посредством электронной почты поступили письменные пояснения по делу и ходатайство о рассмотрении дела назначенного на 08.07.2020 года без участия представителя Общества (вх. № 12618 от 08.07.2020).

08.07.2020 года на заседании Комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения законодательства о рекламе установлено, что верное наименование рекламодателя, рекламораспространителя - ООО «Смоук Групп». Ранее поступившее ходатайство ООО «Смоук Групп» (вх. № 12618 от 08.07.2020) о рассмотрении дела без участия представителя, удовлетворено.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к выводу, что реклама

расположенная на витрине заведения «Smoky people» по адресу: г. Уфа, ул. Ленина 32 (дата фиксации – 03.06.2020), нарушает пункт 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе». При этом Комиссия исходит из следующего.

Согласно пункту 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», не допускается реклама: табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

Согласно разъяснению, содержащемуся в пункте 16 Информационного письма Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 N 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.

Данное реклама содержит графическое изображение кальяна. Изображение имеет достаточно четкий характер, который позволяет идентифицировать изображаемый предмет в качестве кальяна.

ООО «Смоук Групп» были представлены письменные пояснения по факту, послужившему основанием для возбуждения настоящего дела в которых Общество сообщает следующее: «...ООО Смоук групп» владеет и пользуется нежилым помещением, расположенным по адресу: РБ, г. Уфа, ул. Ленина, 32 на основании договора аренды нежилого помещения № б/н от 01 июня 2018 года. 02.06.2020 года работником ООО «Смоу групп» на фасад помещения было нанесено изображение путем росписи в технике «граффити». В связи с тем, что изображение противоречит существующему фирменному стилю ООО «Смоу групп», содержит запрещенные к распространению элементы, администрацией ООО Смоук групп» осуществлены мероприятия по приведению фасада в надлежащее состояние... Все изображения с фасада нежилого помещения удалены...».

В соответствии с частью 6 и 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 статьи 7 указанного Закона несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В рассматриваемом случае, ООО Смоук Групп» выступило рекламодателем и рекламодателем – лицом, определившим содержание рекламы и осуществившем её распространение.

Согласно пункту 44 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе, при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному (обязанным) устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы (пускай и в незначительно измененном виде, но содержащей тот же типовой объект рекламирования), в целях обеспечения реализации права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, что обосновано статьями 1, 33, 36 Закона о рекламе.

Согласно пункту 47 Правил при добровольном устранении лицом (лицами) совершенного нарушения антимонопольный орган вправе не выдавать предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. В этом случае основания нецелесообразности выдачи предписания излагаются в мотивировочной части решения по делу.

Комиссией принято решение предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе ООО «Смоук Групп» не выдавать, так как на заседание Комиссии были представлены доказательства (фотография) устранения правонарушения (вх. № 12618 от 08.07.2020).

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России 08.07.2020 года.

В связи с тем, что нарушение законодательства РФ о рекламе влечет административную ответственность, УФАС по РБ, было вынесено определение о возбуждении дела № 002/04/14.3.1-1958/2020 и проведении административного расследования в отношении ООО «Смоук Групп» (6/9410 от 13.07.2020). Назначена дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении – 28.07.2020 года.

28.07.2020 года представитель ООО «Смоук Групп» не присутствовал. Ходатайств от Общества в адрес УФАС по РБ не поступало. В материалах дела отсутствуют доказательства надлежащего

уведомления ООО «Смоук Групп».

28.07.2020 года срок проведения административного расследования продлен. Назначена новая дата для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении.

12.08.2020 года от директора ООО «Смоук Групп» <...> посредством электронной почты поступило ходатайство о составлении протокола без участия представителя Общества (вх. № 15101 от 12.08.2020). Ходатайство удовлетворено.

12.08.2020 года в отношении ООО «Смоук Групп» составлен протокол № 002/04/14.3.1-1958/2020 об административном правонарушении. Рассмотрение дела назначено на 24.08.2020 года.

24.08.2020 года от ООО «Смоук Групп» посредством электронной почты поступила подписанная копия протокола об административном правонарушении (вх. № 15853 от 24.08.2020), а также ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя Общества. Ходатайство удовлетворено.

Дело рассмотрено в отсутствие представителя ООО «Смоук Групп» в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ.

Событие административного правонарушения вменяемое ООО «Смоук Групп» выражается в распространении ненадлежащей рекламы, поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Объект правонарушения, ответственность предусмотренная частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ – отношения в области получения потребителем достоверной рекламы, соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе.

Субъект правонарушения – ООО «Смоук Групп» (ОГРН: 1150280036576, ИНН: 0274905717, КПП: 027401001, юридический адрес: г. Уфа, ул. Ленина, 32).

Объективная сторона данного правонарушения состоит в распространении ненадлежащей рекламы, недопустимой с точки зрения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной в форме умысла. У ООО «Смоук Групп» имелась возможность для

соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, состав административного правонарушения имеется.

Место совершения административного правонарушения – Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Ленина 32.

Время совершения административного правонарушения – 03.06.2020 года.

Согласно части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ нет, так как состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ, является формальным и существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении виновного лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей. Безразличное отношение лица к принятой на себя публично-правовой обязанности свидетельствует о существенной угрозе охраняемым интересам.

В силу статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В силу части 3 статьи 4.1 при назначении административного

наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу 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.

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.

На основании статьи 4 Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к категории субъектов малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, крестьянские (фермерские) хозяйства.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (дата внесения сведений 10.08.2016) ООО «Смоук Групп» относится к категории субъекта малого и среднего предпринимательства – микропредприятие.

Согласно статье 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

ООО «Смоук Групп» к административной ответственности по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее (в течение срока, установленного статьей 4.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях) не привлекалось. Соответственно Общество можно считать впервые совершившим административное правонарушение.

Данное правонарушение не повлекло за собой причинение 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 имущественного ущерба.

Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, части 4 статьи 14.3.1, 23.48, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Смоук Групп» (ОГРН: 1150280036576, ИНН: 0274905717, КПП: 027401001, юридический адрес: г. Уфа, ул. Ленина, 32) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ и подвергнуть административному наказанию в виде **предупреждения**.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, вынесенное должностным лицом – в вышестоящий орган,

вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В соответствии с частью 2 статьи 30.1 КоАП РФ в случае, если жалоба на постановление по делу об административном правонарушении поступила в суд или вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматривает суд.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, связанном с осуществлением предпринимательской или иной экономической деятельности юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судьбе, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу. В соответствии с ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченным ее рассматривать.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя

<...>