

...

...

•

о назначении административного наказания в виде штрафа  
по делу № 063/04/14.3-721/2023 об административном правонарушении

23 октября 2023г.  
г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) ....., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 063/04/14.3-721/2023, возбужденного в отношении должностного лица – генерального директора ООО «ТД «МИНДАЛЬ» - .. при осуществлении контроля за соблюдением законодательства РФ о рекламе,

**В отсуствие:**

генерального директора ООО «ТД «МИНДАЛЬ» - ...). О месте и времени рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом, что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений от 16.10.2023г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80094089779106, 80094089779113,

**УСТАНОВИЛ:**

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) поступило заявление гр. Васильевой Светланы Евгеньевны, перенаправленное территориальным отделом Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Самарской области в г. Тольятти (исх. № 63-03-18/18-1836-2023 от 04.07.2023) о наличии признаков нарушения законодательства РФ о рекламе.

Самарским УФАС России установлено, что в магазине Миндаль, расположенном в ТК Ёлки по адресу: г. Тольятти, ул. 40 лет Победы, 33 размещена реклама электронных сигарет (далее – вейп) с содержанием: «VAPE HOUSE», далее указана марка электронного устройства и его стоимость.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Объектом рекламирования является 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 (пункт 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Под товаром понимается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (пункт 3 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

В качестве объекта рекламирования выступает средство индивидуализации лица «VAPE HOUSE» (товарный знак № 633901), а также товары в виде вейпов.

В пункте 2 постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указано, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

В распространенной рекламе содержалось изображение товарного знака, зарегистрированного в соответствии с законодательством об интеллектуальной собственности по классам Международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ):

- номер государственной регистрации 633901, срок действия до 06.10.2026, класс МКТУ 05, 09, 34, 35.

Классификация МКТУ вышеуказанных товаров:

- класс 05 - курительные жидкости для электронных сигарет, не содержащие табака для медицинских целей; жидкости для ароматических ингаляторов.

- класс 09 - блоки питания электронные; ионно-литиевые батареи; источники бесперебойного электрического питания; расходоизмерители; расходомеры; элементы жидкостные; батареи для электрических сигарет, электронных сигарет, электрических сигар, электронных сигар, электрических сигарилл, электронных сигарилл, электрических курительных трубок, электронных курительных трубок и испарительных устройств для табака, табачных продуктов и заменителей табака; аккумуляторы электрические для электрических сигарет, электронных сигарет, электрических сигар, электронных сигар, электрических сигарилл, электронных сигарилл, электрических курительных трубок, электронных курительных трубок и испарительных устройств для табака, табачных продуктов и заменителей табака; устройства зарядные для аккумуляторных батарей, устройства зарядные, адаптеры для транспортных средств и шнуры для электрических сигарет, электронных сигарет, электрических сигар, электронных сигар, электрических сигарилл, электронных сигарилл, электрических курительных трубок, электронных курительных трубок и испарительных устройств для табака, табачных продуктов и заменителей

табака; электронные и электрические части, детали, компоненты для использования с электрическими сигаретами, электронными сигаретами, электрическими сигарами, электронными сигарами, электрическими сигариллами, электронными сигариллами, электрическими курительными трубками, электронными курительными трубками и испарительными устройствами для табака, табачных продуктов и заменителей табака.

- класс 34 - ароматизаторы для электронных сигарет, кроме эфирных масел; жидкости, содержащие никотин для электронных сигарет; принадлежности для курильщиков, не из драгоценных металлов; принадлежности для курильщиков, из драгоценных металлов; принадлежности курительные; сигареты электронные; сигары электронные; спреи для полости рта для курящих; сумки для трубок; трубки-вапорайзеры курительные бездымные; картомайзеры, а именно, совмещенные в одном корпусе пустые сменные картриджи для электронных сигарет и атомизаторы для электронных сигарет; ящики для электронных сигарет и аксессуаров для электронных сигарет; зажигалки для электронных сигарет; сменные картриджи для электронных сигарет пустые; электронные сигареты; жидкости для электронных сигарет, состоящие из жидких ароматизаторов, используемые для заправки картриджей электронных сигарет; ингаляторы электронные никотиновые, части и принадлежности электронных сигарет.

- класс 35 - продвижение продаж для третьих лиц; услуги по розничной, оптовой продаже товаров, указанных в 05, 09, 34 классах; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров, указанных в 05, 09, 34 классах; услуги по развозной продаже товаров, указанных в 05, 09, 34 классах; услуги розничной продажи товаров, указанных в 05, 09, 34 классах по каталогу путем почтовых отправок; услуги розничной продажи товаров, указанных в 05, 09, 34 классах с использованием телемагазинов или Интернет-сайтов.

Таким образом, рассматриваемая информация: «VAPE HOUSE», далее указана марка электронного устройства и его стоимость отвечает всем признакам рекламы:

- распространена наружным способом;

- в адрес неопределенного круга лиц, в том числе несовершеннолетних;

- привлекает внимание потребителя к деятельности продавца вейпов «VAPE HOUSE», дает явное представление о том, что по данному продавцу реализует продукцию: вейпы.

Согласно п. 12 ст. 2 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «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 аэрозоля, пара,

вдыхаемых потребителем, в том числе электронные системы доставки никотина и устройства для нагревания табака (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации).

При этом, согласно п. 3 ст. 2 Федерального закона от 23.02.2013 г. № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» 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, 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).

В соответствии с п. 5 ст. 19 Федерального закона от 23.02.2013 г. № 15-ФЗ (ред. от 30.12.2020) «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» Информация о табачной продукции или никотинсодержащей продукции, кальянах, которые предлагаются для розничной торговли, доводится продавцом в соответствии с законодательством Российской Федерации о защите прав потребителей до сведения покупателей посредством размещения в торговом зале перечня продаваемой табачной продукции или никотинсодержащей продукции, кальянов, текст которого выполнен буквами одинакового размера черного цвета на белом фоне и который составлен в алфавитном порядке, с указанием цены продаваемой продукции без использования каких-либо графических изображений и рисунков.

В силу пункта 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.

Согласно части 4 статьи 2 ФЗ «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.

В нарушение пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» реклама, распространенная в магазине Миндаль, расположенного в ТК Ёлки по адресу: г. Тольятти, ул. 40 лет Победы, 33 содержала информацию о торговом знаке различных вейпов, выполненную посредством написания слов на английском языке и наименования устройства, и его стоимость.

Ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (пункт 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Рекламораспространитель, т.е. лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Исходя из определений, данных в пунктах 5 и 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», ООО «ТД «МИНДАЛЬ» является рекламораспространителем.

На основании части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных статьи 7 настоящего Федерального закона.

Определением Самарского УФАС России от 07.07.2023 в отношении ООО «ТД «МИНДАЛЬ» было возбуждено дело № 063/05/7-599/2023 по признакам нарушения требований пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В ответ на указанное определение ООО «ТД «МИНДАЛЬ» представлена информация, согласно которой Общество считает, что нарушение рекламного законодательства в его действиях отсутствует, при этом 13.07.2023г. при поступлении определения о возбуждении дела № 063/05/7-599/2023 инициирована служебная проверка, получены объяснения от директора магазина, получена докладная записка от руководителя отдела маркетинга. В ходе служебной проверки установлено, что руководитель отдела маркетинга халатно отнеслась к своим обязанностям, и допустила нарушение приказа от 28.04.2023г., в части требований к оформлению перечня табачных изделий, никотиносодержащей продукции, устройств для ее потребления. Руководителю отдела маркетинга .... вынесено административное взыскание в виде выговора.

Рассмотрев материалы рекламного дела, Комиссия решила признать рекламу, распространенную ООО «ТД «МИНДАЛЬ» в магазине Миндаль, расположенном в ТК Ёлки по адресу: г. Тольятти, ул. 40 лет Победы, 33 с содержанием: «VAPE HOUSE», далее указана марка электронного

устройства и его стоимость, нарушающей требования пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Антимонопольный орган обязан предпринять все зависящие от него действия, направленные на пресечение дальнейшего распространения ненадлежащей рекламы, в целях обеспечения реализации права потребителя на получение добросовестной и достоверной рекламы, предупреждения нарушения законодательства о рекламе.

В процессе рассмотрения дела ООО «ТД «МИНДАЛЬ» не представлено доказательства прекращения распространения указанной рекламы, в связи с чем Комиссия пришла к выводу о необходимости в выдаче предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции или кальянов.

Дата совершения административного правонарушения – 04.07.2023 (дата регистрации обращения), место совершения административного правонарушения – г. Тольятти, ул. 40 лет Победы, 33.

Определением (исх. № 6406/8 от 21.08.2023г.) возбуждено дело № 063/04/14.3-721/2023.

Определением (исх. № 7012/8 от 14.09.2023г.) срок проведения административного расследования продлен на один месяц. Определением (исх. № 7011/8 от 14.09.2023г.) в определение о возбуждении дела (исх. № 6406/8 от 21.08.2023г.) внесены изменения в части квалификации правонарушения. Уведомлением (исх. № 7060/8 от 14.09.2023г.) определена дата составления протокола об административном правонарушении – 13.10.2023г.

В назначенную дату и время на составление протокола генеральный директор ООО «ТД «МИНДАЛЬ» - ... не явился, представил ходатайство о составлении протокола без его участия.

В назначенную дату и время на рассмотрение дела № 063/04/14.3-721/2023 генеральный директор ООО «ТД «МИНДАЛЬ» - .... не явился, представил ходатайство о рассмотрении дела без его участия.

Дело рассмотрено в отсутствие генерального директора ООО «ТД

«МИНДАЛЬ» - ....

В действиях генерального директора ООО «ТД «МИНДАЛЬ» - .... угроза причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и технологического характера, а также имущественный вред, отсутствуют.

Факт совершения правонарушения генеральным директором ООО «ТД «МИНДАЛЬ» - ... подтверждаются протоколом по делу № 063/04/14.3- 721/2023 об административном правонарушении, решением по делу № 063/05/7-599/2023, а также другими материалами дела,

Определяя степень виновности, следует отметить, что генеральный директор ООО «ТД «МИНДАЛЬ» - ... не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность в ходе рассмотрения дела не установлены.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ 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.

Согласно пункту 21 Постановления Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

Генеральным директором ООО «ТД «МИНДАЛЬ» - .... правонарушение совершено виновно, поскольку лицо, осуществляя действия по распространению рекламы, должно соблюдать требования действующего законодательства Российской Федерации, в том числе о рекламе, но не предприняло все возможные действия по его соблюдению.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1.2, 23.48, 29.9, 29.10, КоАП РФ, **иков на федеральных телеканалах), размещение наружной рекламы в 19 городах Российской Федерации, а также распространение видеоро**

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать генерального директора ООО «ТД «МИНДАЛЬ» - ... виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

2. К генеральному директору ООО «ТД «МИНДАЛЬ» - ... (10.06.1978 года рождения, уроженец г. Гагарин, Мирзачульского района, Джизакской области, Узбекистан, зарегистрирован по адресу: Самарская область, г. Тольятти, ул. 70 лет Октября, д. 52, кв. 1) применить меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение требований части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение требований, установленных п. 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», зачисляется в полном объеме на следующий счет:

...

Назначение платежа: Оплата штрафа по постановлению № 063/04/14.3-721/2023 за ...

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того,

должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вынесенное должностным лицом может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

Заместитель руководителя Управления

...