

## Постановление

### по делу №012/04/14.3.1-516/2022 об административном правонарушении

«24» августа 2022 года  
Йошкар-Ола

г.

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол от «14» июля 2022 года и материалы дела №012/04/14.3.1-516/2022 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ИП М. (<...>) по факту нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в распространении по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Черныкова, д.7Б рекламы (с изображением кальяна): «Дымовъ. Магазин кальянов и сопутствующих товаров» (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 15.06.2022 по делу № 012/05/7-309/2022), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие ИП М., надлежащим образом извещенного о дате, месте, времени рассмотрения дела,

### Установила:

Марийским УФАС России возбуждено дело №012/04/14.3.1-516/2022 об административном правонарушении в отношении ИП М. по факту нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, выразившегося в размещении по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Черныкова, д.7Б рекламы (с изображением кальяна): «Дымовъ. Магазин кальянов и сопутствующих товаров» (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 15.06.2022 по делу № 012/05/7-309/2022).

Протокол об административном правонарушении № 012/04/14.3.1-516/2022 от 14 июля 2022 года составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в отсутствие ИП М. при надлежащем извещении индивидуального предпринимателя о дате, времени и месте составления протокола. Уведомление о составлении протокола направлено по адресу регистрации ИП М. 29.06.2022 исх. № 03-07/373, а также на адрес электронной почты.

ИП М. в ответе на уведомление указал о возможности составить протокол об административном правонарушении в его отсутствие.

Копия протокола от 14.07.2022 года № 012/04/14.3.1-516/2022 об административном правонарушении (исх. № 03-07/398 от 14.07.2022) с указанием даты, времени, места рассмотрения дела об административном правонарушении была направлена по месту регистрации индивидуального предпринимателя, а также на адрес электронной почты.

В связи с тем, что на дату рассмотрения дела в материалах дела отсутствовали доказательства извещения ИП М. о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении 012/04/14.3.1-516/2022 определением от 16.08.2022 (исх. № 03-07/458) рассмотрение дела отложено на 24.08.2022.

Копия данного определения направлена по месту регистрации ИП М., также на адрес электронной почты. Кроме того, по месту регистрации направлена телеграмма, а также на имя Мурзабекова Р.Р. по телефону <...> 23.08.2022 года направлена телефонограмма о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении.

Таким образом, ИП М. надлежащим образом извещен о дате, времени, месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл установлен факт размещения рекламы кальянов и курительных принадлежностей (с изображением кальяна) по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Черныякова, д.7Б, содержащей признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» следующего содержания:

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Закона 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 Закона о рекламе объектом рекламирования является

товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара. Независимо от формы или используемого средства распространения реклама должна быть распознаваема без специальных знаний или без применения технических средств непосредственно в момент ее представления именно как рекламы. Тем самым признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, формировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

Из содержания рекламной информации следует, что объектом рекламирования являются кальяны, курительные принадлежности.

Из имеющихся в материалах дела документов и сведений установлено, что в магазине «Дымовъ» реализуются кальяны, курительные принадлежности, в данном магазине был приобретен товар – «кальянная смесь «BRUSKO» со вкусом мультифрукта крепость Medium, масса нетто 50 грамм», что подтверждается чеком от 21.04.2022 года.

Под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена (Письмо ФАС России от 05.04.2007 №АЦ/4624 «О понятии «неопределенный круг лиц»).

Размещенная текстовая информация: «Дымовъ. Магазин кальянов и сопутствующих товаров» привлекает интерес потребителей к деятельности торговой точки по продаже кальянов, дает явное представление о реализации данных товаров и по своему содержанию и формату размещения направлена на привлечение внимания всех посетителей данной торговой точки, и поддержание интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции.

Вместе с тем, рассматриваемая информация привлекает внимание потребителя к реализации табачной продукции и курительных принадлежностей посредством указания прямой ссылки для перехода на интернет-страницу продавца в социальной сети. Кроме того, совокупность изобразительных элементов и слов совместно создают ассоциацию именно с потреблением никотинсодержащей продукции.

Марийским УФАС России 27.12.2021 проведен Экспертный совет по применению законодательства о рекламе, в котором на повестку совета было вынесено рассмотрение рекламной информации, размещенной по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Черныкова, д.7Б, рекламы (с изображением кальяна): «Дымовъ. Магазин кальянов и сопутствующих товаров». На рассмотрении большинство экспертов пришли к выводу о том,

что рассматриваемая информация является рекламой кальяна, курительных принадлежностей.

Эксперты указали, что представленные изобразительные элементы, а также название «Дымовъ» вызывают у потребителей ассоциацию с продажей кальянов, курительных смесей и принадлежностей, а также привлекают внимание к магазину, который осуществляет реализацию табачной продукции и курительных принадлежностей.

Согласно п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» 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).

К рекламе относятся, в том числе направленные на привлечение внимания и адресованные неопределенному кругу лиц наименование юридического лица, индивидуального предпринимателя или название торгового предприятия данного лица (их средства индивидуализации), независимо от указания или не указания также профиля деятельности данного лица, контактной информации, производимых или реализуемых товаров, иных сведений; а также наименование товара, иные средства индивидуализации товара (в том числе товарный знак, логотип), независимо от указания или не указания вида товара, мест реализации данного товара, описания его свойств и иных сведений.

Размещенная текстовая информация: «Дымовъ. Магазин кальянов и сопутствующих товаров» свидетельствует о том, что информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как распространена при помощи рекламной конструкции, содержит указание на объект рекламирования, адресована неопределенному кругу лиц и формирует интерес потребителей к деятельности торговой точки по продаже кальянов, дает явное представление о реализации данных товаров и по своему содержанию и формату размещения направлена на привлечение внимания всех посетителей данной торговой точки, и поддержание интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции.

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.

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 пунктов а, в, г части 1 статьи 16 Закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещаются:

- распространение табака, табачных изделий или никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов среди населения бесплатно, в том числе в виде подарков

- использование товарного знака, служащего для индивидуализации табачных изделий, никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов, на других видах товаров, не являющихся табачными изделиями, никотинсодержащей продукцией, устройствами для потребления никотинсодержащей продукции, кальянами, при производстве таких товаров, а также оптовая и розничная торговля товарами, которые не являются табачными изделиями, никотинсодержащей продукцией, устройствами для потребления никотинсодержащей продукции, кальянами, но на которых использован товарный знак, служащий для индивидуализации табачных изделий, никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов;

- использование и имитация табачного изделия или никотинсодержащей продукции при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями или никотинсодержащей продукцией, при оптовой и розничной торговле такими товарами;

Российское законодательство не допускает распространение рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе, кальянов любым способом, таким образом рассматриваемая реклама нарушает требования пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

В силу статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе несет как рекламодатель, так и рекламодателем.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламодателем. Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично

приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Марийским УФАС России установлено, что деятельность в магазине «ДымовЪ», расположенном по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Чернякова, д.7Б, осуществляет ИП Мурзабеков Рустам Робертович, являющийся как рекламодателем, так и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Ответственность за нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе установлена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ. Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей.

Согласно пункту 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.

Согласно 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.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении, является виновность лица в совершении административного правонарушения (статья 26.1 КоАП РФ).

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без

достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Лицо может быть признано невиновным в совершении административного правонарушения, если представит доказательства того, что им были предприняты все необходимые и достаточные меры для предотвращения правонарушения.

Антимонопольным органом установлено, что ИП М. при должной внимательности и осмотрительности при размещении рекламы мог предвидеть последствия - возможность нарушения законодательства о рекламе, имел возможность выполнить возложенную на него обязанность, и предотвратить совершение административного правонарушения, но не предпринял всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства о рекламе.

Антимонопольный орган на основе собранных по делу доказательств приходит к выводу, что вина ИП М. в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе установлена.

**Место, время совершения и событие административного правонарушения:**

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: 09.12.2021, 21.04.2022 - установлен факт размещения рекламы по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Черныкова, д.7Б.

**Состав административного правонарушения** по пункту 8 статьи 7 Закона о рекламе, совершенного ИП М., образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона — действия ИП М., направленные на доведение рекламы до потребителей с нарушением пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе;
- субъект правонарушения – ИП М.
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП М. имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП М. Кроме того, имелись

основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ) не установлено.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

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.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «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. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия ИП М. содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении индивидуального предпринимателя к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Совершенное ИП М. правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от



ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе, а также установление в части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ административной ответственности за их нарушение направлены на охрану прав потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку потребители признаются слабой стороной данных отношений, не обладающей специальными познаниями.

Марийское УФАС России приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу правоохраняемым отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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](#) КоАП РФ 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](#) КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В силу части 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.

Совершенное должностным лицом административное правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, не относится к исключениям, установленным частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ. Предупреждение не входит в число наказаний, предусмотренных санкцией части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

Сведения о том, что ИП М. ранее в течение года до совершения административного правонарушения привлекался за совершение аналогичного правонарушения, в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении 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 при совершении рассматриваемого правонарушения, наличии материального ущерба.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ ИП М. достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 4 ст. 14.3.1, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ, статьями 25, 33, 38 Закона о рекламе,

#### **постановила:**

Привлечь ИП М. (<...>) к административной ответственности по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней 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.

**Заместитель руководителя-**

начальник отдела