

ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3.1-78/2023

об административном правонарушении

«02» февраля 2023 года

г. Йошкар-Ола

Протокол составлен специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России Торочиной Ольгой Андреевной в соответствии со статьей 28.2 КоАП РФ в отношении ИП Ч. (ИНН <...>, ОГРНИП <...>; <...>), по факту нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы «Вейп/Кальяны. Жидкости для вейпа, кальяны, POD-системы», расположенной по адресу г. Йошкар-Ола, ул. Анникова, д.9б, рекламы «Вейп/Кальяны. Жидкости для вейпа, кальяны, POD-системы. HQD, Brusko, Darkside» с изображением кальяна, расположенной по адресу г. Йошкар-Ола, ул. Яна Крастыня, д. 2в, рекламы «Кальяны, жидкости, электронные сигареты, POD-системы», «Табак для кальяна, одноразовые электронные устройства, POD-системы, комплектующие, жидкости для вейпа», «Табак, кальяны», расположенной по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Свердлова, д.32, рекламы «Вейп/кальяны», «Кальяны, POD-системы», «Одноразовые электронные устройства», «Кальяны, жидкости для вейпа, одноразовые электронные устройства, POD-системы», расположенной по адресу: г. Волжск, ул. Ленина, д. 62в (решение по делу №012/05/7-832/2022 от 20.01.2023).

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

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Анникова, д.9б, ул. Яна Крастыня, д.2в, ул. Свердлова, д. 32, г. Волжск, ул. Ленина, д. 62в.

Время совершения административного правонарушения: с 26 октября 2022 г. (дата фиксации размещения рекламы) по настоящее время.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

В адрес Марийского УФАС России поступило обращение <...> (вх.№8163-ЭП/22 от 26.10.2022), направленное в порядке переадресации из Управления Роспотребнадзора по Республике Марий Эл, по факту распространения по адресам: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Анникова, д.9б, ул. Яна Крастыня, д. 2в, ул.Свердлова, д. 32 рекламы курительных принадлежностей следующего содержания:

В адрес Марийского УФАС России также поступили обращения <...> (вх. №9504-ИП/22 от 13.12.2022), <...> (вх. №9512-ИП/22 от 13.12.2022) о размещении рекламы курительных принадлежностей по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Яна Крастыня, д. 2в.

Также, в адрес Марийского УФАС России поступили материалы, направленные администрацией городского округа «Город Волжск» (вх. №8938/22 от 24.11.2022) о распространении рекламы кальянов, устройств для вейпинга, курительных принадлежностей по адресу: Республика Марий Эл, г. Волжск, ул. Ленина, д. 62в следующего содержания:

В соответствии со статьей 3 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.

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 (статья 3 Закона о рекламе).

Размещенная текстовая информация: «Жидкости для вейпа, кальяны, POD-системы», «HQD, Brusko, Darkside», а также схематичное изображение дыма(пара), кальяна, привлекают интерес потребителей к деятельности торговой точки по продаже курительных принадлежностей, никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, 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.

При этом отнесение информации к рекламе или иной информации осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из содержания такой информации и всех обстоятельств её размещения.

Как разъяснил Президиум 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.

В рассматриваемой рекламе используется перечисление товаров, реализуемых в торговых объектах Tasty Town: табак для кальяна, одноразовые электронные устройства, POD-системы, комплектующие, жидкости для вейпа, вейп, кальяны. HQD, Brusko, Darkside. Также в рекламе имеется изображение кальяна, человека с имитацией дыма (пара).

Кроме того, Марийским УФАС России проведен опрос потребителей о восприятии слов, используемых в рекламе: «КЛЬАНЯЫ», «ЖДИКСОТИ» «ЭЕЛКНРТНЫОЕ СГИРАТЕЫ». Опрос проведен путем анкетирования (25 человек), а также путем размещения формы анкетирования на сайте Марийского УФАС России (размещен по ссылке <https://mar-el.fas.gov.ru/webform/25542>, опрос прошло 133 человека). По результатам опроса более 87% респондентов указали, что текст рассматриваемой информации в части следующих слов «КЛЬАНЯЫ» «ЖДИКСОТИ» «ЭЕЛКНРТНЫОЕ СГИРАТЕЫ» является читаемым, также более 89% опрошенных указали, что могут прочитать одно или несколько из слов «Кальяны, Жидкости, Электронные сигареты».

Таким образом, рассматриваемая информация, размещаемая по адресам Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Анникова, д.9б, ул. Яна Крастыня, д. 2в, ул.Свердлова, д. 32, г. Волжск, ул. Ленина, д. 62в, является рекламой вейпов, табака, кальянов и курительных принадлежностей, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

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 и последствий потребления табака» в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещаются:

- распространение табака, табачных изделий среди населения бесплатно, в том числе в виде подарков;
- использование товарного знака, служащего для индивидуализации табачных изделий, на других видах товаров, не являющихся табачными изделиями, при производстве таких товаров, а также оптовая и розничная торговля товарами, которые не являются табачными изделиями, но на которых использован товарный знак, служащий для индивидуализации табачных изделий;
- использование и имитация табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле такими товарами.

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, Законом о рекламе установлен безусловный запрет на рекламу кальянов, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции.

Электронные испарители, электронные сигареты, вейпы, кальяны (в том числе жидкости для них) используются для совершения действий, аналогичных процессу курения, испарители в зависимости от модели могут содержать никотин и иные вещества, содержащиеся в табачных изделиях. Таким образом, вейпы, электронные испарители могут быть отнесены к категории товаров, подобных курительным принадлежностям.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. 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.

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

Деятельность в торговых точках по адресам Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Анникова, д.9б, ул. Яна Крастыня, д.2в, ул. Свердлова, д. 32, г. Волжск, ул. Ленина, д.62в. осуществляет ИП Ч., являющаяся 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 граждан в размере от трех тысяч до четырех тысяч рублей; 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.

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.

ИП Ч. при размещении рассматриваемой рекламы не были предприняты все зависящие от нее меры по соблюдению законодательства о рекламе, по предотвращению совершения правонарушения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 24.2 КоАП РФ лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке, либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в отсутствие ИП Ч., надлежащим образом извещенной о дате, времени и месте составления протокола (по адресу регистрации ИП Ч. 23.01.2023 направлено уведомление о составлении протокола исх. №ОЕ/237/23, согласно сведениям официального сайта «Почта России», отправление с почтовым идентификатором №80094280049893 01.02.2023 возвращено из-за истечения срока хранения, также направлена телеграмма № 722 от 31.01.2023).

Согласно пункту 24.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение.

Таким образом, ИП Ч. надлежащим образом извещена о дате, времени и месте составления протокола.

Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: **16 февраля 2023 года в 11 час. 30 мин.** по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000.

С протоколом ознакомлен(а),

права и обязанности разъяснены.

Даю согласие на

обработку персональных данных. _____

(ФИО, подпись лица, привлекаемого

к административной ответственности)

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)

«02» февраля 2023 г. _____

(подпись)

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

В соответствии со ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил:

(ФИО лица, получившего протокол)

« » _____ 2023 г. _____ (подпись)

Также сообщаем, что Вы вправе принять участие в рассмотрении дела организована посредством удаленного доступа через программу «True Conf» по ссылке <https://fas1.tconf.rt.ru/c/2458759240>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной

системы Android или iOS.

Информацию об участии в рассмотрении дела посредством удаленного доступа необходимо сообщить в Марийское УФАС России по телефону 8 (8362) 41-76-21.

2023-564