

о назначении административного наказания в виде предупреждения
по делу № 063/04/14.3.1-1034/2021 об административном правонарушении

14 января 2022 г.
г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) Ш. М. А., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 063/04/14.3.1-1034/2021, возбужденного в отношении **индивидуального предпринимателя Б. В. В.** (. по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя лица, привлекаемого к административной ответственности – ИП Б. В.В. (), представитель по доверенности А.Д.С., лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312362264223 и атрибутом «вручение адресату 13.01.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 30.12.2021 г., чеком ККМ от 30.12.2021 г., а также на электронную почту brodvey007@yandex.ru, outsource163.LegDep@yandex.ru, что подтверждается отчетом из электронной почты от 30.12.2021 г.,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступили по электронной почте обращения физического лица С. О.С. (вх. № 965-гр от 07.09.2021 г., № 966 от 07.09.2021 г.) о возможном нарушении рекламного законодательства торговыми точками табачной продукцией на территории г. Самара.

Как следует из обращений, в Самарском районе города Самары в последнее время открывались торговые точки табачной продукцией. Реклама и вывески данных торговых точек портит облик исторической части города и не соответствует действующему законодательству о рекламе. В качестве подтверждения были представлены фотографии рекламных конструкций и вывесок.

При изучении рекламных образцов, представленных в виде фотографий, установлено следующее:

1) магазин по адресу г. Самара, ул. Ленинградская, д.28-30 содержит изображение кальяна, выполненного геометрическими фигурами, имеются следующие надписи: «Hookah», «Vape shop», «Shop», «New tortuga», «Street»; помимо этого, имеется изображение со стимулирующими выражениями «Ты – не ты, пока не с нами!», «Лучше тонуть в дыму, чем в твоих глазах!»; кроме того, присутствует изображение с надписями: «Тортуга street», «Мы открылись» и указан сайт tortuga163.ru;

2) магазин по адресу г. Самара, ул. Куйбышева, д.54 имеет рекламное изображение, содержащих знак «DO YOU SAM Hookah shop», с указанием надписей «Кальяны», «POD-системы», «жидкости для вейпов», «одноразовые электронные устройства», имеется пометка «18+».

Данная реклама содержит признаки нарушения рекламного законодательства, а именно пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»).

Самарским УФАС России был осуществлен запрос сведений в адрес Администрации Самарского внутригородского района г.о. Самара (исх. № 10202/8 от 06.10.2021г.) с целью выявления лиц, осуществляющих деятельность торговых точек табачной продукцией.

В своем ответе Администрация Самарского внутригородского района г.о. Самара (вх. № 233/21 от 14.10.2021г.) представило информацию, что деятельность табачного магазина «Тортуга» по ул. Ленинградская, д.28-30 осуществляет индивидуальный предприниматель ., . (далее – ИП Б.В.В.), а деятельность магазина кальянов по ул. Куйбышева, 54, осуществляет индивидуальный предприниматель

Согласно пункта 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Информация, размещенная ИП Б.В.В. и ИП С. П.Ю. содержит все необходимые

юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц, распространена посредством наружной рекламы, направлена на привлечение внимания к сети табачных магазинов, поддержание интереса к ней и ее продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с Письмом ФАС России от 14.01.2021 № АК/1262/21 «О внесении изменений в ФЗ «О рекламе» с 28.01.2021 г. к действующему в настоящее время запрету на рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий, курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, также добавится запрет на рекламу таких товаров как устройства для потребления никотинсодержащей продукции (различные модификации устройств, используемых в качестве "электронных сигарет" для доставки никотина или нагревания табака), никотинсодержащая продукция (различные наполнители для электронных систем доставки никотина или нагревания табака, например, стики, жидкости, картриджи).

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 2 Федерального закона «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 пункту 3 части 1 статьи 2 Федерального закона «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 рассматриваемом случае присутствует 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, реклама ИП Б.В.В., ИП С. П.Ю. содержит признаки нарушения пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 8 статьи 7 настоящего закона.

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 24, 25 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, Комиссия Самарского УФАС России возбудила производство по делу № 063/05/7-1050/2021 по признакам нарушения рекламного законодательства.

Определением о возбуждении дела № 063/05/7-1050/2021 и назначении дела к рассмотрению (исх. № 11011/8 от 08.11.2021г.) заявитель С. О.С. была надлежащим образом уведомлена о рассмотрении дела 30.11.2021 г. по электронной почте, что подтверждается отчетом из электронной почты от 08.11.2021 г., а также посредством почтовой связи, что подтверждается списком внутренних почтовых отправок № 106 (Партия 46) от 09.11.2021 г., чеком ККМ от 09.11.2021 г., отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 80080466244367 и атрибутом «вручение адресату почтальоном 11.11.2021».

ИП Б.В.В., ИП С. П.Ю. согласно определения о возбуждении дела № 063/05/7-1050/2021 и назначении дела к рассмотрению (исх. № 11011/8 от 08.11.2021г.) необходимо было представить документы и сведения, необходимые для рассмотрения данного дела, что подтверждается списком внутренних почтовых отправок № 106 (Партия 46) от 09.11.2021 г., чеком ККМ от 09.11.2021 г.

ИП Б. В.В. представил пояснения, что предоставление копий договоров на изготовление, распространение рекламных конструкций по адресу: г. Самара, ул. Ленинградская, д.28-30 и актов, подтверждающих их исполнение невозможно, данная документация не сохранилась.

Кроме того, по состоянию на сегодняшний день (документ б/н от 18.11.2021г. / вх. 1874-ЭП/21 от 18.11.2021г., № 2056/21 от 22.11.2021г.) все перечисленные в определении нарушения устранены, в связи с чем ИП Б. В.В. приложил копию фотоотчета.

Рассмотрев материалы дела № 063/05/7-1050/2021 посредством видеоконференцсвязи в присутствии ИП Б. В.В. в лице представителя по доверенности ..., изучив пояснения ИП Б. В.В., заслушав объяснения представителя ИП Б. В.В., принимая во внимание отсутствие информации о надлежащем уведомлении ИП С. П.Ю., рассмотрев материалы дела № 063/05/7-1050/2021, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

ИП С. П.Ю. не представил никаких документов. При этом у Самарского УФАС России отсутствуют сведения о надлежащем уведомлении лица ввиду использования при отправке данных, выявленных в ходе рассмотрения заявления.

Дополнительно Самарское УФАС России осуществило запрос в адрес Межрайонной ИФНС № 21 по Самарской области с целью установления адреса места жительства ИП С.П.Ю. Своим ответом Межрайонная ИФНС № 21 по Самарской области (вх. № 1999-ДСП/21 от 22.11.2021г.) представила необходимые для надлежащего уведомления лица сведения.

В связи с вышеизложенным, на основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктом 36 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Самарского УФАС России признала необходимым выделить из данного дела в особое производство дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в отношении ИП С. П.Ю. Рассмотрение выделяемого дела начинается сначала.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» 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.

Магазин по адресу г. Самара, ул. Ленинградская, д.28-30 содержит изображение кальяна, выполненного геометрическими фигурами, имеются следующие надписи: «Hookah», «Vape shop», «Shop», «New tortuga», «Street»; помимо этого, имеется изображение со стимулирующими выражениями «Ты – не ты, пока не с нами!», «Лучше тонуть в дыму, чем в твоих глазах!»; кроме того,

присутствует изображение с надписями: «Тортуга street», «Мы открылись» и указан сайт tortuga163.ru.

Согласно статье 1538 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

С учетом информации, обозначенной представителем ИП Б. В.В. на рассмотрении материалов дела, необходимо учитывать, что название сети табачных магазинов «Тортуга street» не является товарным знаком, а лишь коммерческим обозначением. Такое коммерческое обозначение своего магазина ИП Б.В.В. использует ввиду работы по франчайзингу.

В соответствии с пунктом 16 Информационного письма Президиума ВАС РФ 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.

Таким образом, коммерческое обозначение Тортуга street (на вывесках всегда указывается как сеть табачных магазинов), используемое в рекламе должно рассматриваться как реклама табачных изделий, курительных принадлежностей, никотинсодержащей продукции.

Информация, размещенная ИП Б. В.В. содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве и отличить от информации не рекламного характера: предназначена для неопределенного круга лиц, распространена в оконных конструкциях, выходящих на пешеходную зону улицы, направлена на привлечение внимания к табачным изделиям (сеть табачных магазинов Тортуга street), поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с Письмом ФАС России от 14.01.2021 № АК/1262/21 «О внесении изменений в ФЗ «О рекламе» с 28.01.2021 г. к действующему в настоящее время запрету на рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий,

курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, также добавится запрет на рекламу таких товаров как устройства для потребления никотинсодержащей продукции (различные модификации устройств, используемых в качестве "электронных сигарет" для доставки никотина или нагревания табака), никотинсодержащая продукция (различные наполнители для электронных систем доставки никотина или нагревания табака, например, стики, жидкости, картриджи).

В соответствии с пунктом 12 части 1 статьи 2 Федерального закона «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 пункту 3 части 1 статьи 2 Федерального закона «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 рассматриваемом случае присутствует 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.

В соответствии с частью 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Согласно Письма ФАС России от 23.09.2020 № ДФ/82581/20 «О применении части 11 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» указанная норма носит

отсылочный характер и подразумевает необходимость соблюдения в рекламе любого законодательства Российской Федерации, в том числе, законодательства, касающегося использования в рекламе русского языка.

Согласно пункту 10 части 1 статьи 3 Федерального закона «О государственном языке в Российской Федерации» государственный язык Российской Федерации (русский язык) подлежит обязательному использованию в рекламе.

В части 2 статьи 3 Федерального закона «О государственном языке Российской Федерации» указан порядок использования в рекламе текстов на иностранном языке.

В силу данной нормы, в рекламе допускается использование иностранных слов и выражений, если одновременно в рекламе присутствует их идентичный перевод на русский язык.

Перевод должен в полной мере отражать смысловое содержание текста на иностранном языке, а также должен быть выполнен в той же манере, что и текст на иностранном языке.

Таким образом, Самарское УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ИП Б. В.В. признаков нарушения части 11 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель и рекламодателем несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 11 статьи 5, пунктом 8 статьи 7 настоящего закона.

ИП Б.В.В. является рекламодателем и рекламодателем, что подтверждается материалами дела, в том числе:

1. Заявления С. О.С. (вх. № 965-гр от 07.09.2021г., № 966-гр от 07.09.2021г.) с приложением фотоматериалов;

2. Дополнительные фотоматериалы от . О.С. (вх. № 7340-з от 10.09.2021г.);

3. Сведения от Главы Самарского внутригородского района г.о. Самара (вх. № 233/21 от 14.10.2021г.);

4. Сведения от Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 21 по Самарской области (вх. № 1999-ДСП/21 от 22.11.2021г.);

5. Письменные пояснения ИП Б. В.В. (вх. № 1874-ЭП/21 от 18.11.2021г., № 2056/21 от 22.11.2021г.);

6. Служебная записка Самарского УФАС России от 08.11.2021 г.;

7. Определение о возбуждении дела № 063/05/7-1050/2021 от 08.11.2021 г.

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

У Самарского УФАС России имеются сведения о прекращении нарушения части 11 статьи 5, пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе» в действиях ИП Б. В.В. путем демонтажа рекламных конструкций, подтвержденные фотоматериалами, в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

Комиссия Самарского УФАС России 09.12.2021 г. приняла решение о нарушении требований законодательства РФ о рекламе, а именно ч. 11 ст. 5, п.8 ст. 7 ФЗ «О рекламе» в отношении ИП Б. В.В. У Самарского УФАС России имелись сведения о прекращении нарушения ч. 11 ст. 5, п. 8 ст. 7 ФЗ «О рекламе» в действиях ИП Б.В.В., в связи с чем Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания.

Частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета на рекламу табака.

Согласно части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции или кальянов - 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.

Объектом вменяемого административного правонарушения являются общественные отношения, складывающиеся в процессе распространения рекламы.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ИП Б. В.В. требований ФЗ «О рекламе» при распространении

запрещенной рекламы.

Субъектом административного правонарушения является рекламодаделец ИП Б. В.В.

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Дата совершения административного правонарушения – 07.09.2021 г. (дата заявления с фотофиксацией нарушения).

Место совершения административного правонарушения – г. Самара, ул. Ленинградская, д.28-30 (адрес размещения рекламных конструкций).

В адрес ИП Б. В.В. было направлено определение о возбуждении дела № 063/04/14.3.1-1134/2021 об административном правонарушении по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ, содержащее дату составления протокола об административном правонарушении – 27.12.2021 г. в 14:00 (исх. № 11931/8 от 09.12.2021 г.), что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 222 (Партия 98) от 10.12.2021 г., кассовым чеком от 11.12.2021 г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80089067617228 и атрибутом «вручение адресату 20.12.2021», а также на электронную почту brodvey007@yandex.ru, outsource163.LegDep@yandex.ru, что подтверждается отчетами из электронной почты от 10.12.2021 г.

ИП Б. В.В. получил определение и в ответ представил документы и пояснения, что по состоянию на сегодняшний день, выявленные нарушения в рамках дела 063/05/7-1050/2021, устранены в полном объеме. Фотоотчет был направлен ранее совместно с пояснениями по указанному делу.

ИП Б. В.В. указал, что ранее к административной ответственности за нарушение законодательства «О рекламе» не привлекался.

В назначенную дату и время на составление протокола ИП Б. В.В. и/или ее представитель не явились, лицо уведомлялось надлежащим образом. Какие-либо ходатайства в адрес Самарского УФАС России не поступали.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного

протокола.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела (исх. № 11384/8 от 30.12.2021г.) рассмотрение дела было назначено на 14.01.2022 г. посредством видеоконференцсвязи (далее – ВКС).

В назначенную дату и время на рассмотрении дела присутствовал представитель ИП Б. В.В. – А. Д.С. на основании доверенности. Лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с идентификатором 44312362264223 и атрибутом «вручение адресату 13.01.2022», списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 30.12.2021 г., чеком ККМ от 30.12.2021 г., а также на электронную почту brodvey007@yandex.ru, outsourcing163.LegDep@yandex.ru, что подтверждается отчетом из электронной почты от 30.12.2021 г.

Факты совершения правонарушения ИП Б. В.В. подтверждаются протоколом по делу № 063/04/14.3.1-1134/2021 об административном правонарушении, а также другими материалами дела № 063/05/7-1050/2021.

Определяя степень виновности ИП Б. В.В., следует отметить, что ИП Б.В.В. не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

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.

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. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

При этом прекращение правонарушения не является обстоятельством, свидетельствующим об отсутствии факта нарушения, а также о признании его малозначительным. Данная позиция закреплена Постановлением Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 года №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях». При этом согласно пункту 18.1 данного Постановления квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. По своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности.

ИП Б. В.В. 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 при распространении рекламы табачных изделий (сети табачных магазинов Tortuga street) в оконных конструкциях, выходящих на пешеходную зону улицы.

Совершенное ИП Б.В.В. 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.

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

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 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.

Под созданием угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей следует понимать возникновение таких обстоятельств, которые повлекли бы вредные последствия, если бы не были прерваны обстоятельствами, не зависящими от поведения лица, привлекаемого к административной ответственности. Угроза причинения вреда жизни и здоровью людей предполагает наличие конкретной опасности реального причинения вреда жизни и здоровью людей.

Таким образом, в действиях ИП Б.В.В. не установлено наличие 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 отсутствие имущественного ущерба.

На основании статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации») субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Часть 1 статьи 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» предусматривает, что к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Следовательно, ИП Б. В.В. подпадает под вышеуказанные критерии субъекта малого и среднего предпринимательства, что подтверждается наличием в сведениях Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет www.rmsp.nalog.ru, информации, что ИП Б. В.В. относится к микропредприятию с 10.03.2018.

Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного

наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ИП К.И.П., в ходе рассмотрения дела не установлены.

При рассмотрении дела учтены нормы части 2 статьи 4.1, статей 4.2 и 4.3 КоАП РФ, при этом установлено наличие обстоятельств, смягчающего ответственность:

- добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

- совершение административного правонарушения впервые;

- оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 ФЗ «О рекламе», статьями 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 4.1, 4.2, 4.3, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10, 29.11 КоАП РФ,

иков на федеральных телеканалах), размещение наружной рекламы в 19 городах Российской Федерации, а также распространение видеоро

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать **ИП** ... () виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.
2. Применить к **ИП** () меру ответственности в виде предупреждения за нарушение требований части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 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. Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

На основании статьи 30.3 КоАП жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1. КоАП 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.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней 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.

Заместитель руководителя Управления
М.А. Ш.