

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 291.03-14.3.1/141р об административном правонарушении

«21» декабря 2016 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее по тексту - Воронежское УФАС России) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 291.03-14.3.1/141р, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (далее по тексту – ИП <...>), в связи с непосредственным обнаружением начальником отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России О. Г. Козининой, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (ч. 4 ст. 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в присутствии представителя ИП <...> по доверенности <...> (далее по тексту – <...>),

УСТАНОВИЛ:

Решением от 09 ноября 2016 года № 553-80р Комиссии Воронежского УФАС России, реклама: «KHALIL MAMOON, от 175 р., АртКальян, Дамаск», сопровождаемой изображениями кальянов и угля для кальянов (марки Cocabrico), размещенной на фасаде цветочного павильона, прилегающего к дому № 48 на проспекте Революции г. Воронеж (далее по тексту – ненадлежащая реклама № 1) и «Сувениры, подарки, Дамаск Восточный магазин», сопровождаемой изображениями угля для кальянов («Золотая Корона», «CocoNara», «Cocabrico», «Carborol»), размещенной в арке дома № 48 на проспекте Революции г. Воронеж (далее по тексту – ненадлежащая реклама № 2), в части рекламирования курительных принадлежностей, а именно рекламирования кальянов и угля для кальянов, поскольку в ней нарушены требования части 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Решением от 09 ноября 2016 года № 553-80р установлено следующее.

Воронежским УФАС России в ходе мониторинга рекламы 16.09.2016 года выявлен факт распространения следующей информации:

– «KHALIL MAMOON, от 175 р., АртКальян, Дамаск», сопровождаемой изображениями кальянов и угля для кальянов (марки Cocabrico) и размещенной на фасаде цветочного павильона, прилегающего к дому № 48 на проспекте Революции г. Воронеж (далее по тексту – рассматриваемая информация № 1);

– «Сувениры, подарки, Дамаск Восточный магазин», сопровождаемой изображениями угля для кальянов («Золотая Корона», «CocoNara», «Cocabrico», «Carborol») и размещенной в арке дома № 48 на проспекте Революции г. Воронеж (далее по тексту – рассматриваемая информация № 2),

о чем специалистом-экспертом Воронежского УФАС России Н. В. Бадерко составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «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.

Рассматриваемая информация № 1 и рассматриваемая информация № 2 обращена на улицу, доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц (далее по тексту - рассматриваемая реклама № 1 и рассматриваемая реклама № 2).

Согласно пункту 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.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе № 1 и рассматриваемой рекламе № 2 являются товары, реализуемые в восточном магазине – кальян KHALIL MAMMOON, кальян «Арт Кальян», уголь для кальянов («Золотая Корона», «CocoNara», «Cocobrico», «Carborol»).

26 сентября 2016 года в отношении ИП <...> вынесено определение о возбуждении дела № 553-80р по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 10 часов 00 минут (мск) 25 октября 2016 года.

25 октября 2016 года на рассмотрении дела <...> факт нарушения ФЗ «О рекламе» признала и уточнила, что нарушение допущено неумышленно.

Ознакомившись с материалами дела, Комиссия установила следующее.

В соответствии с пунктом 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок.

В рассматриваемой рекламе № 1, 2 объектами рекламирования являются, в том числе кальян KHALIL MAMMOON, кальян «Арт Кальян», уголь для кальянов («Cocobrico», «Золотая Корона», «CocoNara», «Carborol»), таким образом, рассматриваемая реклама № 1, 2 содержат признаки нарушения пункта 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе», рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установлено, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является ИП <...>, так как он осуществляет предпринимательскую деятельность в указанном магазине.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламодатель и рекламораспространитель несут ответственность за нарушение требований, установленных, в том числе, частью 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

На основании ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций

руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

В соответствии с частью 4 статьи 14.3.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей

- влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до четырех тысяч рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от ста пятидесяти тысяч до шестисот тысяч рублей.

Таким образом, ИП <...>, осуществив действия, связанные с распространением 16 сентября 2016 года ненадлежащей рекламы в г. Воронеже, совершил(а) административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

21 декабря 2016 года в отношении ИП <...> составлен протокол № 291.03-14.3.1/141р об административном правонарушении по ч. 4 ст. 14.3.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

21 декабря 2016 года от ИП <...> поступило ходатайство о рассмотрении дела № 291.03-14.3.1/141р об административном правонарушении 21 октября 2016 года в 10 ч. 45 мин. (мск).

21 декабря 2016 года Воронежским УФАС России ходатайство удовлетворено. На рассмотрении дела представитель ИП <...> <...> факт нарушения признал(а). При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

ИП <...> мог(ла) должным образом проконтролировать содержание рассматриваемой рекламы и тем самым, принять зависящие от него(е) меры по соблюдению требований части 8 статьи 7 ФЗ «О рекламе», но данным лицом не были приняты такие меры по их соблюдению.

Таким образом, ИП <...>, осуществив действия, связанные с распространением 16 сентября 2016 года ненадлежащей рекламы в г. Воронеж, совершил(а) административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств исключających или отягчающих административную ответственность, не установлено.

Федеральным закон от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена статьей 4.1.1, устанавливающей, 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

В силу статьи 1068 Гражданского Кодекса Российской Федерации работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ.

Пунктом 10 Федерального закона от 29.12.2015 N 408-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что до 1 августа 2016 года для отнесения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства и для отнесения их к категориям субъектов малого и среднего предпринимательства применяются условия, установленные статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона).

Согласно статье 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;
средние предприятия - 2 млрд. рублей.

В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте <https://rmsp.nalog.ru/> ИП <...> входит в категорию «микрпредприятие».

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

ИП <...> впервые совершил(а) нарушение рекламного законодательства, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом изложенного административное наказание ИП <...> в виде административного штрафа, предусмотренное частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1, 7 ст. 28, ч. 7 ст. 5, ч. 6 ст. 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ч. 4 ст. 14.3.1, ст. 4.3, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным(ой) в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 4. ст. 14.3.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ИП <...> предупреждение за нарушение требований части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления ИП <...>.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.