

Постановление

о наложении штрафа по делу № 012/04/14.3.1-707/2023

об административном правонарушении

«05» сентября 2023 года г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол от «04» августа 2023 года и материалы дела № 012/04/14.3.1-707/2023 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ИП Ч. (ИНН <...>, ОГРНИП <...>), по факту нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы «Кальяны/Vape. Кальяны. POD-Системы. Жидкости для вейпа. Одноразовые электронные устройства. Ремонт устройств. HQD, Brusko, Darkside» а также схематичного изображения кальяна, электронных сигарет, расположенной по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Якова Эшпая, стр. 136/1 (б-р Победы, д. 13), «КЛЪАНЯЫ», «ЖДИКСОТИ» «ЭЕЛКНРТНЬЮЕ СГИРАТЕЫ, РОД-СИСТЕМЫ», расположенной по адресу Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Ленинский пр-т, д. 17 (решение по делу №012/05/7-424/2023 от 14.07.2023), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ), в отсутствие ИП Ч.,

Установил:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) возбуждено дело об административном правонарушении № 012/04/14.3.1-707/2023 в отношении ИП Ч. по факту нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Протокол об административном правонарушении №012/04/14.3.1-707/2023 от 04.08.2023 составлен 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 Ч.

Копия протокола с указанием даты, времени, места рассмотрения дела №012/04/14.3.1-707/2023 направлена по адресу регистрации

индивидуального предпринимателя.

Однако на дату рассмотрения в материалах административного дела №012/04/14.3.1-707/2023 отсутствовали доказательства извещения ИП Ч. о дате, месте, времени рассмотрения административного дела.

Марийским УФАС России вынесено определение об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 012/04/14.3.1-707/2023 (исх. № ОЕ/4396/23 от 21.08.2023).

Копия указанного определения направлена по адресу места регистрации ИП Ч. (согласно сведениям с официального сайта «Почта России» 31.08.2023 возвращено из-за истечения срока хранения).

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. на момент рассмотрения административного дела № 012/04/14.3.1-707/2023 надлежащим образом извещен о месте и времени рассмотрения административного дела.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Сотрудниками Марийского УФАС России установлен факт размещения рекламы курительных принадлежностей по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Якова Эшпая, стр. 136/1 (б-р Победы, д. 13), содержащей признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе следующего содержания:

Так же в адрес Марийского УФАС России поступило обращение <...> (вх.№4379-ЭП/23 от 19.06.2023) о размещении рекламы курительных принадлежностей по адресу: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, Ленинский пр-т, д. 17 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.

Рассматриваемая информация является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

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 информации: «Кальяны/Vape. Кальяны. POD-Системы. Жидкости для вейпа. Одноразовые электронные устройства. Ремонт устройств», «КЛЬАНЯЫ», «ЖДИКСОТИ» «ЭЕЛКНРТНЫОЕ СГИРАТЕЫ, РОD-СИСТЕМЫ» а также схематичное изображение кальяна, электронных сигарет привлекает интерес потребителей к деятельности торговой точки по продаже кальянов, вейпов, курительных принадлежностей и аксессуаров к ним, 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.

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.

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://mari-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 прочесть одно или несколько из слов «Кальяны, Жидкости, Электронные сигареты».

Таким образом, рассматриваемая информация, размещаемая по адресам Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Якова Эшпая, стр.

136/1 (б-р Победы, д. 13), Ленинский пр-т, д. 17, 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, Российское законодательство не допускает распространение рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе, кальянов, любым способом.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что рассматриваемая реклама нарушает требования пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, поскольку представляет собой рекламу вэйпов, кальянов и курительных принадлежностей.

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; рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

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

Деятельность в торговых точках по адресам Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Якова Эшпая, стр. 136/1 (б-р Победы, д. 13), Ленинский пр-т, д. 17 осуществляет ИП Ч., являющийся как рекламодателем, так и рекламодателем 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 рекламодателем 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 него меры по соблюдению законодательства о рекламе, по предотвращению совершения правонарушения.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Якова Эшпая, стр. 136/1 (б-р Победы, д. 13), Ленинский пр-т, д. 17.

Время совершения административного правонарушения: период с 5 мая 2023 г. (дата фиксации размещения рекламы) по настоящее время.

Состав административного правонарушения, совершенного ИП Ч., образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона – размещение рекламы «Кальяны/Vape. Кальяны. POD-Системы. Жидкости для вейпа. Одноразовые электронные устройства. Ремонт устройств. HQD, Brusko, Darkside» со схематичным изображением кальяна, электронных сигарет, рекламы «КЛЬАНЯЫ», «ЖДИКСОТИ» «ЭЕЛКНРТНЬЮЕ СГИРАТЕЫ, POD-СИСТЕМЫ» с нарушением требований действующего законодательства;
- субъект правонарушения – ИП Ч.;
- субъективная сторона – виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП Ч. 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 Ч.

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 Ч. 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 Ч. правонарушение посягает на установленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от ненадлежащей рекламы, поскольку требования законодательства о рекламе.

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 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.

Согласно части 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 КоАП РФ.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статье 14.3.1 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3.1 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

Указанная позиция отражена в письме ФАС России №МШ/116843/22 от 27.12.2022.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельством, отягчающим административную ответственность, Марийское УФАС России признает неоднократное привлечение ИП Ч. к административной ответственности.

Так, постановлением Марийского УФАС России по делу № 012/04/14.3.1-671/2022 от 15.09.2022 ИП Ч. привлечен к административной ответственности в виде предупреждения, постановлением Марийского УФАС России по делу № 012/04/14.3.1-92/2023 от 22.02.2023 индивидуальный предприниматель привлечен к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 10 000 рублей (оплачен 16.05.2023), постановлением Марийского УФАС России по делу № 012/04/14.3.1-96/2023 от 22.02.2023 индивидуальный предприниматель привлечен к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 10 000 рублей (оплачен 16.05.2023), постановлением Марийского УФАС России по делу №012/04/19.5-753/2022 от 20.10.2022 индивидуальный предприниматель привлечен к административной ответственности в виде

административного штрафа в размере 12 000 рублей (оплачен 20.02.2023), постановлением Марийского УФАС России по делу № 012/04/19.5-221/2023 от 04.04.2023 индивидуальный предприниматель привлечен к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 13 000 рублей (оплачен 16.05.2023).

Таким образом, должностное лицо, учитывая характер совершенного правонарушения, считает возможным назначить ИП Ч. административное наказание в виде штрафа в пределах размера санкции части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ в сумме 20 000 (двадцати тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.9, 2.10, 4.1, 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,

Постановил:

Привлечь ИП Ч (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) к административной ответственности по части 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ и назначить наказание в виде штрафа в размере **20 000 (двадцать тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа:

администратор поступлений в бюджет – Марийское УФАС России

ИНН 1215026787, КПП 121501001, ОКТМО 88701000

Наименование получателя – УФК по Республике Марий Эл (Марийское УФАС России), счет: 40102810545370000075

Банк получателя – ОТДЕЛЕНИЕ-НБ РЕСПУБЛИКА МАРИЙ ЭЛ БАНКА РОССИИ//УФК по Республике Марий Эл г. Йошкар-Ола

БИК банка 018860003, счет получателя 03100643000000010800

код бюджетной классификации 16111601141019002140

УИН 16100500000001759711

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1, 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП 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 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.

Приложение: квитанция для оплаты штрафа.

Заместитель руководителя –

начальник отдела