

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

## о назначении административного наказания по делу

## об административном правонарушении № 011/04/14.3.1-1019/2023

Дата и место рассмотрения – 12 января 2024 года, город Сыктывкар.

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее – Коми УФАС России), адрес места нахождения: 167000, Республика Коми, г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160, корпус А, <...>, рассмотрев протоколы от 27.11.2023 и материалы дела № 011/04/14.3.1-1019/2023 о совершении индивидуальным предпринимателем <...>, родившимся <...> в <...>, зарегистрированным по адресу: <...>, паспорт серия <...> выдан <...>, зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя <...> Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 5 по Республике Коми, ОГРНИП <...>, ИНН <...> (далее – ИП <...>), административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3, ч. 4 ст. 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

### УСТАНОВИЛА:

В отношении ИП <...> 27.11.2023 составлены протоколы № 011/04/14.3-1018/2023 и № 011/04/14.3.1-1019/2023 об административных правонарушениях, ответственность за совершение которых предусмотрена ч. 1 ст. 14.3, ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ.

Как следует из протокола № 011/04/14.3-1018/2023, в действиях ИП <...> установлено нарушение требований пунктов 1, 3 части 5 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) в связи с распространением на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 51, рекламы магазина кальянов «Bazooka Store».

Как следует из протокола № 011/04/14.3.1-1019/2023, в действиях ИП <...> установлено нарушение требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе в связи с распространением на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 51, рекламы магазина кальянов «Bazooka Store».

В соответствии с ч. 2 ст. 4.4 КоАП при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями

статей) КоАП и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Пунктом 4 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» установлено, что если из протоколов об административных правонарушениях усматривается наличие оснований для назначения административного наказания по правилам части 2 статьи 4.4 КоАП, то следует вынести определение об объединении таких материалов и рассмотреть их в одном производстве с вынесением одного постановления.

С учетом изложенного, поскольку рассматриваемые административные правонарушения совершены ИП <...> дним действием (распространением на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 51, рекламы магазина кальянов «Bazooka Store»), определением Коми УФАС России от 27.11.2023 № ПК/7307/23 дела об административных правонарушениях № 011/04/14.3-1018/2023 и № 011/04/14.3.1-1019/2023 объединены в одно производство. Объединенному делу об административном правонарушении присвоен номер № 011/04/14.3.1-1019/2023.

Определением Коми УФАС России от 27.11.2023 № ПК/7306/23 рассмотрение дела № 011/04/14.3.1-1019/2023 назначено на 12.12.2023.

Копии протоколов об административных правонарушениях и определений Коми УФАС России от 27.11.2023 № ПК/7307/23 и № ПК/7306/23 направлены в адрес ИП <...>.

Определением Коми УФАС России от 12.12.2023 № ПК/7651/23 срок рассмотрения дела № 011/04/14.3.1-1019/2023 продлен до 12.01.2024, рассмотрение дела № 011/04/14.3.1-1019/2023 отложено на 12.01.2024.

Копия определения Коми УФАС России от 12.12.2023 № ПК/7651/23 направлена в адрес ИП <...>. Однако доказательства получения ИП <...> указанного определения в материалах административного дела на дату вынесения настоящего постановления отсутствуют.

В целях извещения ИП <...> о времени и месте рассмотрения дела № 011/04/14.3.1-1019/2023 по адресу регистрации ИП <...> 12.12.2023 также была направлена телеграмма.

Согласно уведомлению ПАО «Ростелеком» от 16.12.2023 (вх. № 9263-ЭП/23 от 19.12.2023) телеграмма ИП <...> не доставлена, квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является.

В соответствии с п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в целях соблюдения установленных статьей 29.6 КоАП РФ сроков рассмотрения дел об административных правонарушениях судье необходимо принимать меры для быстрого извещения участвующих в деле лиц о времени и месте судебного

рассмотрения. Поскольку КоАП РФ не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому оно направлено (судебной повесткой, телеграммой, телефонограммой, факсимильной связью и т.п., посредством СМС-сообщения, в случае согласия лица на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату). Лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения, если были соблюдены положения Особых условий приема, вручения, хранения и возврата почтовых отправлений разряда «Судебное», утвержденных приказом ФГУП «Почта России» от 31 августа 2005 года № 343.

В силу п. 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует учитывать, что КоАП РФ не содержит оговорок о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно. Следовательно, извещение не может быть признано ненадлежащим лишь на том основании, что оно было осуществлено каким-либо иным способом (например, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи). Также надлежит иметь в виду, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств).

С учетом изложенного, ИП <...> считается надлежащим образом извещенным о времени и месте рассмотрения дела № 011/04/14.3.1-1019/2023.

Административное дело рассмотрено 12.01.2024 в отсутствие ИП <...>, надлежащим образом извещенного о времени и месте его рассмотрения.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № 011/04/14.3.1-1019/2023 установлено следующее.

В Коми УФАС России поступило заявление Министерства сельского хозяйства и потребительского рынка Республики Коми от 28.04.2023 № 21-08/4765 (вх. № 2143-ЭП/23 от 02.05.2023) о нарушении рекламного законодательства при распространении рекламы магазина кальянов.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что на фасаде здания, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 51, около входа и на внешних стенах магазина кальянов «Bazooka Store», размещены, в том числе

следующие изображения и информация:

- изображение подмигивающей девушки в топе с надписью «Vazooka», со сложенными в жесте одобрения пальцами руки (четыре пальца сжаты в кулак, большой палец поднят вверх), а также дыма, кальяна, углей, колбы, калауда (реклама-1);
- изображение девушки с сигаретой в руках, сидящей на мотоцикле с надписью «Vazooka», выпускающей дым изо рта, а также кальяна, углей, колбы, калауда (реклама-2);
- изображение сидящей на скамье девушки в топе с надписью «Vazooka», с электронной сигаретой в руке, а также дыма, кальяна, углей, колбы, калауда, батарейки; под изображением девушки размещена фраза «села электронка...» (реклама-3);
- изображение девушки в темных очках, в топе с надписью «Vazooka», выпускающей дым изо рта, держащей в одной руке пистолет, в другой – мундштук кальяна, а также кальяна, углей, колбы, калауда; рядом с изображением девушки размещены слова «CALLIANO KILLER» (реклама-4);
- изображение девушки с эмоцией страха на лице, схватившей себя за волосы, в топе с надписью «Vazooka», а также кальяна, углей, колбы, калауда, часов; над изображением девушки размещена фраза «БЕЗ КАЛЬЯНА СУТКИ» (реклама-5).

По результатам рассмотрения указанного заявления принято решение о возбуждении дела № 011/05/7-554/2023 в отношении ИП <...> по признакам нарушения пунктов 1, 3 части 5 статьи 5 и пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, о чем вынесено соответствующее определение от 30.06.2023 № АГ/4198/23.

Из материалов дела № 011/05/7-554/2023 (далее – рекламное дело) усматривается нижеследующее.

В соответствии с положениями, установленными п. 1 ст. 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.

При этом в соответствии с пунктами 2 и 5 части 2 статьи 2 Закона о рекламе данный Закон не распространяется на информацию, раскрытие или распространение либо доведение до потребителя которой является обязательным в соответствии с федеральным законом, а также на вывески и указатели, не содержащие сведений рекламного характера.

Согласно пункту 18 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» сведения, распространение которых по форме и содержанию является для юридического лица обязательным на основании закона или обычая делового оборота, не относятся к рекламной информации независимо от манеры их исполнения на соответствующей вывеске, в том числе с использованием товарного знака.

В соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 58 от 08.10.2012 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, также не является рекламой. То обстоятельство, что информация, обязательная к размещению в силу закона или размещенная в силу обычая делового оборота, приведена не в полном объеме, само по себе не влечет признания этой информации рекламой. Не следует рассматривать в качестве рекламы и размещение наименования (коммерческого обозначения) организации в месте ее нахождения, а также иной информации для потребителей непосредственно в месте реализации товара, оказания услуг (например, информации о режиме работы, реализуемом товаре), поскольку размещение такой информации в указанном месте не преследует целей, связанных с рекламой.

Таким образом, указание в месте нахождения организации профиля ее деятельности (аптека, кондитерская, ресторан) либо ассортимента реализуемых товаров и услуг (хлеб, продукты, мебель) может быть признано обычаем делового оборота, и на такие информационные конструкции нормы Закона о рекламе не распространяются.

Из имеющихся материалов усматривается, что рассматриваемые изображения и информация размещены в пределах занимаемого магазином «Bazooka Store» помещения. Однако данная информация не является обязательной к размещению в силу Закона о защите прав потребителей.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 58 при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам необходимо учитывать, что 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). В этом случае данная информация должна быть исследована судом на предмет соответствия требованиям, предъявляемым Законом о рекламе к рекламе, в том числе установленным главой 3 Закона о рекламе в отношении отдельных видов товаров.

Таким образом, разграничение рекламы и вывески может быть осуществлено также с учетом целевого назначения содержащихся в них сведений, которое выявляется в результате оценки обстоятельств размещения таких сведений, в том числе внешнего вида, характера, размера и места расположения.

Согласно правовой позиции, изложенной в пунктах 15, 16 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», вопрос о наличии в информации признаков рекламы решается с учетом конкретных обстоятельств дела. Для поддержания интереса к товару не обязателен показ самого товара, а достаточно изображения различительных элементов (в том числе товарного знака), которые использовались при рекламе этого товара. Информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама

этого товара.

В соответствии с пунктами 1, 2, 8, 12 части 1 статьи 2 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции»:

- кальян – прибор, который используется для генерирования аэрозоля, пара или дыма, возникающих от тления и (или) нагревания табака либо продуктов, не содержащих табачного листа, и в котором аэрозоль, пар или дым проходят через сосуд, наполненный жидкостью;

- курение табака – использование табачных изделий в целях вдыхания дыма, возникающего от их тления;

- потребление табака – курение табака, сосание, жевание, нюханье табачных изделий;

- устройства для потребления никотинсодержащей продукции – электронные или иные приборы, которые используются для получения никотинсодержащего или безникотинового аэрозоля, пара, вдыхаемых потребителем, в том числе электронные системы доставки никотина и устройства для нагревания табака, а также их составные части и элементы (за исключением медицинских изделий и лекарственных средств, зарегистрированных в соответствии с законодательством Российской Федерации).

Согласно пунктам 3, 12, 22 статьи 2 Федерального закона от 22.12.2008 № 268-ФЗ «Технический регламент на табачную продукцию»:

- табачные изделия – продукты, полностью или частично изготовленные из табачного листа в качестве сырьевого материала, приготовленного таким образом, чтобы использовать для курения, сосания, жевания или нюханья;

- табак для кальяна – вид курительного табачного изделия, предназначенного для курения с использованием кальяна и представляющего собой смесь резаного или рваного сырья для производства табачных изделий с добавлением или без добавления нетабачного сырья и иных ингредиентов;

- табачная продукция – табачное изделие, упакованное в потребительскую тару.

Содержание рассматриваемых изображений и информации очевидно вызывает у потребителя ассоциацию с определенными товарами – табаком, табачными изделиями, курительными принадлежностями, устройствами для потребления никотинсодержащей продукции, кальянами.

Согласно разъяснениям, данным ФАС России в письме от 09.06.2023 № КТ/45669/23 (вх. № 3377-ЭП/23 от 09.06.2023), при решении вопроса о размещении на здании обязательной для потребителей информации (вывеска) или рекламы следует принимать во внимание ее целевое назначение и обстоятельства размещения такой информации на здании. По мнению ФАС России, если целевым назначением сведений о наименовании организации и виде ее деятельности не является информирование о месте нахождения организации (в том числе, с учетом помещения, занимаемого организацией в здании), то такие сведения могут быть

квалифицированы как реклама. По мнению ФАС России, целевым назначением размещения на фасаде жилого дома, расположенного по адресу: г. Сыктывкар, Октябрьский проспект, д. 51, на окне первого этажа информации с использованием слова «Vazooka», а также изображениями дыма, кальяна, углей, колбы, девушки с сигаретой в руках, мотоцикла является привлечение внимания, формирование и поддержание интереса потребителей к деятельности магазина «Vazooka», являющегося продавцом кальянов. Следовательно, указанная информация представляет собой рекламу, объектом рекламирования в которой выступает магазин «Vazooka», являющийся продавцом кальянов.

Из материалов рекламного дела усматривается, что рассматриваемые изображение и информация содержат следующие признаки рекламы:

- распространены посредством размещения на фасаде здания;
- адресованы неопределенному кругу лиц;
- направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования – магазину «Vazooka», формирование или поддержание интереса к нему, и их продвижение на рынке.

Таким образом, вышеуказанные изображения и информация являются рекламой (далее – рассматриваемые рекламы).

В силу пункта 1 части 1 статьи 16 Федерального 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, табачные изделия, никотинсодержащую продукцию, устройства для потребления никотинсодержащей продукции, кальяны запрещаются реклама и стимулирование продажи табака, табачной продукции или никотинсодержащей продукции, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов, стимулирование потребления табака или никотинсодержащей продукции.

В соответствии с частью 5 статьи 16 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма, последствий потребления табака или потребления никотинсодержащей продукции» запрет рекламы табака, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации о рекламе.

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.

При этом в соответствии с частью 4 статьи 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные данным Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в

отношении рекламы которого данным Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

ФАС России в письме от 09.06.2023 № КТ/45669/23 (вх. № 3377-ЭП/23 от 09.06.2023) указала, что реклама магазина «Vazooka» содержит признаки нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, поскольку из указанной рекламы явно следует, что объектом рекламирования выступает деятельность магазина, связанная с продажей кальянов.

При таких обстоятельствах рассматриваемые рекламы размещены с нарушением требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

В силу пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции, в том числе с использованием устройств для потребления никотинсодержащей продукции, и потребления алкогольной продукции.

Коми УФАС России 03.10.2019 заключено соглашение с Саморегулируемой организацией Ассоциация маркетинговой индустрии «Рекламный совет» (далее – СРО АМИ РС, соглашение). Предметом соглашения является, в том числе организация профессионально-консультационного взаимодействия Коми УФАС России и СРО АМИ РС по вопросам экспертизы и оценки рекламы на предмет соответствия требованиям действующего законодательства.

В соответствии с п. 2.1 соглашения в случае возникновения у Коми УФАС России вопросов относительно содержания и восприятия рекламы, распространяемой на территории региона, рассматриваемой Коми УФАС России на основании обращения юридических или физических лиц или в результате собственного мониторинга, Коми УФАС России вправе направить соответствующий запрос в СРО АМИ РС, поставив в нем необходимые вопросы, касающиеся спорной рекламы и/или переслав соответствующую жалобу юридического или физического лица.

В связи с чем, Коми УФАС России запросило мнение экспертов СРО АМИ РС относительно рассматриваемых изображений и информации с просьбой рассмотреть их на предмет восприятия с точки зрения потребителя.

СРО АМИ РС по результатам рассмотрения запроса Коми УФАС России письмом от 23.06.2023 № 171-1430 (вх. № 3793/23 от 23.06.2023) представила решение, в котором указала на выявление нарушения пункта 3 части 5 статьи 5 и пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе. Эксперты, в том числе указали, что в рассматриваемом материале присутствует реклама табака, табачной продукции, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, и изображен процесс курения.

В руке у девушки, сидящей на мотоцикле (реклама-2), изображен предмет, похожий на сигарету, а изо рта идет дым. В руке девушки, сидящей на скамье (реклама-3), изображен предмет, похожий на электронную сигарету, из которой идет дым. В руке девушки в темных очках (реклама-4) изображен предмет, похожий на мундштук кальяна, а изо рта идет дым. В совокупности данные изображения указывают на то, что изображен процесс курения и потребления никотинсодержащей продукции.



При таких обстоятельствах рассматриваемые реклама-2, реклама-3, реклама-4 размещены с нарушением требований пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

В силу пункта 1 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается использование иностранных слов и выражений, которые могут привести к искажению смысла информации.

Согласно части 11 статьи 5 Закона 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.

В соответствии с частью 1 статьи 68 Конституции Российской Федерации, частью 1 статьи 1 Федерального закона от 01.06.2005 № 53-ФЗ «О государственном языке Российской Федерации» (далее – Закон о государственном языке) государственным языком Российской Федерации на всей ее территории является русский язык.

В соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 3 Закона о государственном языке государственный язык Российской Федерации подлежит обязательному использованию, в том числе в рекламе.

В силу части 2 статьи 3 Закона о государственном языке в случаях использования в сферах, указанных в части 1 настоящей статьи, наряду с государственным языком Российской Федерации государственного языка республики, находящейся в составе Российской Федерации, других языков народов Российской Федерации или иностранного языка тексты на русском языке и на государственном языке республики, находящейся в составе Российской Федерации, других языках народов Российской Федерации или иностранном языке, если иное не установлено законодательством Российской Федерации, должны быть идентичными по содержанию, равнозначными по размещению и техническому оформлению (иметь одинаковые параметры - цвет, тип и размер шрифта), выполнены разборчиво, звуковая информация (в том числе в аудио- и аудиовизуальных материалах, теле- и радиопрограммах) на русском языке и указанная информация на государственном языке республики, находящейся в составе Российской Федерации, других языках народов Российской Федерации или иностранном языке, если иное не установлено законодательством Российской Федерации, также должна быть идентичной по содержанию, звучанию и способам передачи.

В силу части 3 статьи 3 Закона о государственном языке положения части 2 настоящей статьи не распространяются на фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания, а также теле- и радиопрограммы, аудио- и аудиовизуальные материалы, печатные издания, предназначенные для обучения государственным языкам республик, находящихся в составе Российской Федерации, другим языкам народов Российской Федерации или иностранным языкам.

В силу положений части 2 статьи 3 Закона о государственном языке в рекламе допускается использование иностранных слов и выражений при одновременном присутствии в рекламе их идентичного перевода на русский язык.

Потребителями рекламной информации выступают граждане, как обладающие

знаниями иностранных языков, так и не обладающие, соответственно, отсутствие перевода иностранных слов на русский язык может привести к неполному уяснению смысла выражений и искажению смысла информации.

В рекламе-4 использованы слова на иностранном языке «CALLIANO KILLER» без идентичного содержания и технического оформления на русском языке.

При таких обстоятельствах рассматриваемая реклама-4 размещена с нарушением требований пункта 1 части 5 статьи 5 Закона о рекламе.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям пунктов 1, 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, несет рекламодатель.

Согласно частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за распространение рекламы, не соответствующей требованиям пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, несут и рекламодатель, и рекламораспространитель.

Частью 8 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что рекламопроизводитель несет ответственность за нарушение требований, указанных в частях 6 и 7 настоящей статьи, в случае, если будет доказано, что нарушение произошло по его вине.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В силу пункта 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно пункту 6 статьи 3 Закона о рекламе рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму.

Из материалов рекламного дела следует, что торговую деятельность в магазине «Vazooka Store» осуществляет ИП <...>.

В связи с чем, из материалов рекламного дела усматривается, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемых реклам является ИП <...>.

В ходе рассмотрения рекламного дела Комиссия определениями неоднократно запрашивала у ИП <...> необходимые для рассмотрения дела документы и письменную информацию. Однако запрошенные сведения в Коми УФАС России не поступили.

Комиссией в ходе рассмотрения рекламного дела установлено, что нарушение требований пунктов 1, 3 части 5 статьи 5 и пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе произошло по вине рекламодателя и рекламораспространителя рассматриваемых реклам – ИП <...>.

Таким образом, ИП <...> нарушены требования пунктов 1, 3 части 5 статьи 5 и пункта

8 статьи 7 Закона о рекламе.

Относительно периода распространения реклам установлено следующее.

Из материалов заявления Министерства сельского хозяйства и потребительского рынка Республики Коми усматривается, что рассматриваемые рекламы размещались в апреле 2023 г.

Сотрудниками Коми УФАС России распространение рассматриваемых реклам зафиксировано 08.05.2023, 28.06.2023, 29.09.2023, что подтверждается актами осмотра.

Таким образом, из материалов рекламного дела усматривается, что рассматриваемые рекламы распространялись в период с апреля по сентябрь 2023 года на территории г. Сыктывкара Республики Коми.

Решением Комиссии № АГ/6302/23 от 12.10.2023 реклама-1 и реклама-5 признаны ненадлежащими, поскольку они распространены с нарушением требований пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе; реклама-2 и реклама-3 признаны ненадлежащими, поскольку они распространены с нарушением требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе; реклама-4 признана ненадлежащей, поскольку она распространена с нарушением требований пунктов 1, 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

На дату принятия Комиссией решения в материалах рекламного дела отсутствовали доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе. В связи с чем, Комиссия выдала ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе. Из материалов рекламного дела усматривается, что предписание ИП <...> исполнено в установленный срок, что подтверждается составленным 28.12.2023 сотрудниками Коми УФАС России актом осмотра наружной информации.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 17 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Рассматриваемые действия в части нарушения пунктов 1, 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе не подпадают под признаки административных правонарушений, предусмотренных частями 2 - 17 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ. В связи с чем, в указанной части ИП <...> допустил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 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.

Рассматриваемые действия в части нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе подпадают под признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ. В связи с чем, в указанной части ИП <...> допустил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ.

Таким образом, ИП <...> допустил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3, ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: с апреля по сентябрь 2023 года.

Место совершения административного правонарушения: г. Сыктывкар Республики Коми.

В силу ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок давности привлечения ИП <...> к административной ответственности в связи с распространением рассматриваемых реклам на дату рассмотрения настоящего дела не истек.

Согласно ст. 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. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Из материалов административного и рекламного дел следует, что ИП <...> не предпринял достаточных мер для недопущения нарушения рекламного законодательства, по сути, уклонился от обязанности по контролю за соответствием рассматриваемых реклам требованиям рекламного законодательства, что является зоной ответственности рекламодателя и рекламораспространителя.

В связи с чем, обстоятельств, как исключających возможность соблюдения ИП <...> требований рекламного законодательства, так и свидетельствующих о принятии им всех зависящих от него мер по соблюдению требований рекламного законодательства, не усматривается.

Исследовав материалы административного и рекламного дел, должностное лицо приходит к выводу о том, что вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3, ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ, является установленной.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Должностное лицо считает возможным учесть в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность ИП <...>: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 24.5 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Из положений пункта 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» следует, что квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях, при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

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.

Состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3, ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ, является формальным и не требует материально-правовых последствий содеянного.

Сравнительный анализ санкций, содержащихся в КоАП РФ, свидетельствует о том, что нарушение законодательства о рекламе обладает высокой степенью общественной опасности.

В соответствии со ст. 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются, в том числе, защита общества и государства от административных правонарушений, предупреждение административных правонарушений.

Целями Закона о рекламе являются развитие рынков товаров, работ и услуг на основе соблюдения принципов добросовестной конкуренции, обеспечение в Российской Федерации единства экономического пространства, реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы, создание благоприятных условий для производства и распространения социальной рекламы, предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Требования законодательства о рекламе, а также установление в ч. 1 ст. 14.3, ч. 4 ст. 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.

Каких-либо обстоятельств, характеризующих случай нарушения ИП <...> как исключительный, не установлено, а им таковых не приведено.

Оценив фактические обстоятельства дела, характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, должностное лицо пришло к выводу о том, что в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в отсутствии должной предусмотрительности и пренебрежительном отношении ИП <...> к исполнению своих публично-правовых обязанностей и несоблюдении требований пунктов 1, 3 части 5 статьи 5 и пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

В связи с изложенным, рассматриваемое административное правонарушение не может быть признано малозначительным.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Согласно ч. 3 ст. 3.4 КоАП РФ 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 в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно ч. 1 ст. 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 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 силу ч. 2 ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 13.15, 13.37, 14.31 - 14.33, 14.56, 15.21, 15.27.3, 15.30, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33, 19.34, 20.3, частью 2 статьи 20.28 настоящего Кодекса.

Совершенное ИП <...> административное правонарушение в виде нарушения запрета рекламы табака посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок общественных отношений в сфере производства, размещения и распространения рекламы.

В данном случае несоответствие реклам ИП <...> требованиям законодательства о рекламе побуждает к отказу от здорового образа жизни.

Указом Президента Российской Федерации от 09.10.2007 № 1351 утверждена Концепция демографической политики Российской Федерации на период до 2025 года (далее – Концепция). Основными задачами Концепции являются сохранение и укрепление здоровья населения, увеличение продолжительности активной жизни, создание условий и формирование мотивации для ведения здорового образа жизни. В Концепции указано, что уровень смертности обусловлен, в том числе высоким уровнем заболеваемости населения, распространенностью табакокурения.

Последние годы в стране характеризуются стабильно высоким уровнем курения и употребления табачных изделий среди населения.

Следует учитывать, что реклама имеет побудительный характер, то есть стимулирует интерес потребителей к товарам, поддерживает заинтересованность в них. Основной ее целью является продвижение товара на рынке.

Борьба с курением в России – огромная социальная и медицинская проблема. Вред табакокурения: курение поражает почти все внутренние системы, оставляя наибольший отпечаток на сердечно-сосудистой, дыхательной и пищеварительной системах. Особенно опасно подростковое табакокурение, поскольку оно препятствует нормальному развитию и формированию юного организма.

Распространение подобной рекламы может вызвать рост числа потребителей табака и привести к ухудшению состояния здоровья населения, оказать негативное влияние на социальный климат в семьях.

Учитывая изложенное, в данной ситуации из материалов дела не следует, что имеются все необходимые условия для применения положений ст. 4.1.1 КоАП РФ, в части такого обстоятельства как: отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей.

Таким образом, отсутствуют обязательные условия, при которых возможна замена административного штрафа предупреждением.

Согласно ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В силу ч. 2 ст. 4.4 КоАП РФ при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Согласно ч. 3 ст. 4.4 КоАП РФ в случае, предусмотренном частью 2 настоящей статьи, административное наказание назначается:

1) в пределах санкции, не предусматривающей назначение административного наказания в виде предупреждения, если одной из указанных санкций предусматривается назначение административного наказания в виде предупреждения;

2) в пределах санкции, при применении которой может быть назначен наибольший административный штраф в денежном выражении, если указанными санкциями предусматривается назначение административного наказания в виде административного штрафа;

3) в пределах санкции, не предусматривающей назначение административного наказания в виде предупреждения или административного штрафа, если одной из указанных санкций не предусматривается назначение административного наказания в виде предупреждения или административного штрафа.

Таким образом, административное наказание в рассматриваемом случае подлежит назначению в пределах санкции, предусмотренной ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ.

С учетом вышеизложенного, административный штраф, подлежащий применению в отношении ИП <...>, в рассматриваемом случае составит 10 000 (десять тысяч) рублей, что является минимальной санкцией для подобного рода нарушений.

Штрафная санкция, назначенная ИП <...>, соразмерна правонарушению, а само наказание, в то же время, имеет существенный предупреждающий эффект и способствует предотвращению совершения новых аналогичных правонарушений.

Определениями Коми УФАС России от 27.11.2023 № ПК/7306/23, от 12.12.2023 № ПК/7651/23 у ИП <...> были истребованы, в том числе сведения о его имущественном положении с приложением подтверждающих документов. На дату рассмотрения дела об административном правонарушении указанные сведения ИП <...> не представлены.

На основании вышеизложенного, принимая во внимание цели административного наказания, установленные ч. 1 ст. 3.1 КоАП РФ, учитывая характер совершенного ИП



<...> административного правонарушения, личность ИП <...>, наличие обстоятельства, смягчающего административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, отсутствие сведений об имущественном положении ИП <...>, в соответствии со статьями 4.1, 4.2, частью 1 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛА:**

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> (ОГРНИП <...>, ИНН <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю <...> (ОГРНИП <...>, ИНН <...>) административное наказание в виде административного штрафа в размере 10 000 (десять тысяч) рублей, что является минимальной санкцией для подобного рода нарушений.

Реквизиты для уплаты штрафа:

Отделение-НБ Республики Коми БАНКА РОССИИ/УФК по Республике Коми г. Сыктывкар		БИК	018702501				
Банк получателя		Сч. №	03100643000000010700				
ИНН 1101481197	КПП 110101001	Сч. №	40102810245370000074				
УФК ПО РЕСПУБЛИКЕ КОМИ (Управление Федеральной антимонопольной службы по РК)		Вид оп.	01	Срок плат.			3
		Наз. пл.		Очер. плат.			
		Код		Рез. поле			
Получатель							
16111601141019002140		87701000	0	0	0	0	0
ШТРАФ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О РЕКЛАМЕ ПО ДЕЛУ							
№ 011/04/14.3.1-1019/2023 СОГЛАСНО ПОСТАНОВЛЕНИЮ ОТ 12.01.2024							

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, за исключением случаев, предусмотренных частями 1.1, 1.3, 1.3-1 и 1.4 настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

В силу части 1.3-3 статьи 32.2 КоАП РФ **при уплате административного штрафа** за административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, лицом, привлеченным к административной ответственности за совершение данного административного правонарушения, либо иным физическим или юридическим лицом **не позднее двадцати дней со дня вынесения постановления** о наложении административного штрафа административный **штраф может быть уплачен в размере половины суммы наложенного административного штрафа.**

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах по истечении срока, указанного в части 1, 1.1 или 1.4 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, изготавливают второй экземпляр указанного постановления и направляют его в течение десяти суток, а в случаях, предусмотренных частями 1.1 и 1.4 настоящей статьи, в течение одних суток судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. В случае изготовления второго экземпляра постановления о наложении административного штрафа в форме электронного документа, юридическая сила которого подтверждена усиленной квалифицированной электронной подписью в соответствии с законодательством Российской Федерации, указанный второй экземпляр направляется судебному приставу-исполнителю в электронном виде по информационно-телекоммуникационным сетям. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в примечании 1 к статье 20.25 настоящего Кодекса.

В соответствии со статьями 30.2, 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, в вышестоящий орган либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

- 1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;
- 2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе,

протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

<...>

<...>