ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3.1-326/2021

об административном правонарушении

«14» апреля 2021 года
– Ола

г. Йошкар

Протокол составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов < ... > в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица – генерального директора ООО «Доктор Стим» <...> (<...>) по факту нарушения пункта 3 части 5 статьи 5 и пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), выразившегося в размещении рекламы курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции по адресу: г. Волжск, ул. Ленина, д. 38 (решение Комиссии Марийского УФАС России о признании рекламы ненадлежащей от 31.03.2021 по делу № 012/05/7-132/2021).

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

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, город Волжск.

Время совершения административного правонарушения: 08.12.2020 установлен факт размещения рекламы курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции и демонстрации процессов курения.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) проведен мониторинг наружной рекламы в городе Волжск, в результате которого 08.12.2020 установлен факт размещения рекламы курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции и демонстрации процессов курения по адресу: г. Волжск, ул. Ленина, д. 38, содержащей признаки нарушения пункта 3 части 5 статьи 5 и пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» 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).

Объектный анализ размещенных графических изображений, а именно курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции, никотиносодержащая продукция, дым (пар) в сочетании с текстовой информации «вейп бар» ассоциируется с определенным товаром - никотинсодержащей продукцией, курительными принадлежностями.

Таким образом, из содержания рекламной информации следует, что объектом рекламирования является реализуемая никотинсодержащая продукция, курительные принадлежности.

Согласно пункту 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.

Указанной нормой установлен запрет на рекламу табака, табачной продукции, табачных изделий, курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок, устройств для потребления никотинсодержащей продукции (различные модификации устройств, используемых в качестве «электронных сигарет» для доставки никотина или нагревания табака), никотиносодержащая продукция (различные наполнители для электронных систем доставки никотина или нагревания табака, например, стики, жидкости, картриджи).

В соответствии с п. 12 ч. 1 ст. 2 Федеральным законом от 23.02.2013 № 15-ФЗ «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 потребителями, в том числе электронные системы доставки никотина и устройства для нагревания табака.

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.

Генеральный директор ООО «Доктор Стим» <...> признал факт размещения на рекламной конструкции изображений устройств для потребления никотинсодержащей продукции, а также наполнителей для электронных систем доставки никотина или нагревания табака.

Указанная информация в совокупности со словосочетанием «вейп бар» привлекает интерес к деятельности заведения «Доктор Стим», дает явное представление о реализации никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей и по своему содержанию и формату размещения явно направлена на привлечение внимания всех посетителей данного заведения, и поддержание интереса, как к продавцу, так и к ассортименту реализуемой им продукции.

Следовательно, рассматриваемая информация является рекламой никотинсодержащей продукции и курительных принадлежностей.

На рассмотрении <...> также подтвердил, что в изображении, расположенном на внешней стене здания по адресу: г. Волжск, ул. Ленина, д. 38, присутствует пар (дым). В соответствии с нормой, содержащейся в пункте 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама в совокупности содержит нарушение пункта 3 части 5 статьи 5 и пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее

распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодаделец, пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе несет как рекламодаделец, так и рекламодателем, так и рекламодателем.

В ходе проведения мониторинга установлено, что деятельность по адресу: г. Волжск, ул. Ленина, д. 38 осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «Доктор Стим» (<...>). Таким образом, Общество является как рекламопроизводителем, так и рекламодателем рассматриваемой рекламы.

На основании изложенного, антимонопольный орган пришел к выводу, что при размещении ООО «Доктор Стим» рекламы курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции и использования таких элементов как дым (пар), нарушены требования пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе установлена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ нарушение рекламопроизводителем, рекламопроизводителем или рекламодателем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей.

Ответственность за нарушение пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламопроизводителем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 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.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением

организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители коммерческих и некоммерческих организаций несут ответственность как должностные лица.

Марийским УФАС России установлено, что ответственным за размещения рекламы ООО «Доктор Стим» является генеральный директор <...>.

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.

Генеральным директором ООО «Доктор Стим» <...> при размещении рассматриваемой рекламы не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению законодательства о рекламе, по предотвращению совершения правонарушения.

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

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

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

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в отсутствие должностного лица – генерального директора ООО «Доктор Стим» <...>, надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте составления протокола (в адрес <...> 01.04.2021 направлено уведомление о составлении протокола исх. №03-07/249, которое согласно сведениям почты России

получено им 12.04.2021).

Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: «21» апреля 2021 года в 15 час. 00 мин. по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000.

С протоколом ознакомлен(а),
права и обязанности разъяснены.

Даю согласие на
обработку персональных данных.

(ФИО, подпись лица, привлекаемого
к административной ответственности)

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)

_____2021 г.

(подпись)

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

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

(ФИО лица, получившего протокол)

« » _____2021 г. _____(подпись)

Также сообщаем, что возможность участия в составлении протокола будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf Server» по ссылке: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/0504285821>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Информацию об участии в составлении протокола посредством удаленного доступа необходимо сообщить в Марийское УФАС России по телефону 8

(8362) 41-76-21.