

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 14-14.3.1 ч.4/2018

об административном правонарушении

11 апреля 2018 года г. Челябинск

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), <...> рассмотрев материалы административного дела №14-14.3.1 ч.4/2018, возбужденного в отношении <...> (_____

_____)(далее – <...>)

по факту распространения 25 июля 2017 года по адресу: г. Челябинск. пр. Свердловский, д. 6 рекламы магазина с коммерческим обозначением: «Пых-пых. Первый дымный», с нарушением требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в присутствии <...> ,

в присутствии главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...> ,

исследовав материалы дела, разъяснив лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской

области (далее – Челябинское УФАС России) при осуществлении государственного контроля за соблюдением рекламного законодательства установлено следующее.

В Челябинское УФАС России поступило заявление физического лица о размещении на фасаде здания рядом с входной группой объекта торговли по адресу: г. Челябинск, Свердловский проспект, д. 6 конструкции, рекламы содержащей сведения: «Пых-пых. Первый дымный» с изображением кальяна. «#Кальянный». А у тебя сегодня #пыхпых?.. <...>. PUFPUF74. PUFF_PUFF74».

Согласно выписке из реестра Российской системы и плана нумерации, размещенной на официальном сайте Федерального агентства связи, телефонный номер <...>, указанный в рекламе, входит в ресурс нумерации оператора связи ПАО «МегаФон».

На запрос Челябинского УФАС России ПАО «МегаФон» представило письменные пояснения, согласно которым телефонный номер <...> выделен физическому лицу гр. <...>

<...> в письменных пояснениях вх. № 13913 от 24.10.2017 указал, что присутствующий в рекламе номер телефона <...> зарегистрирован на его имя. В социальной сети «ВКонтакте» группа vk.com/pufpuf74 создана (зарегистрирована) с использованием номера телефона <...>, который также принадлежит ему. Данные номера телефонов фактически он не использовал, поскольку по устной договоренности с гр. <...> передал их в пользование последнему. Чистяков Д.Ю. указал, что к деятельности магазина «Пых-пых. Первый дымный» и группе в социальной сети «ВКонтакте» vk.com/pufpuf74 отношения не имеет.

<...> в письменных пояснениях от 24.10.2017, от 14.11.2017 и на заседании Комиссии указал, что занимается маркетингом (продвижением в соцсетях). По просьбе своего знакомого зарегистрировал группу в социальной сети «ВКонтакте» и разработал макет рекламы, для чего использовал номера телефонов <...>, принадлежащие его знакомому гр. <...> , а также номера <...>, принадлежащие другим его знакомым. Все действия, связанные с определением содержания рекламы и её размещения осуществлял самостоятельно и за свой счет. Рекламная конструкция по адресу: г. Челябинск, Свердловский проспект, д. 6 была размещена без разрешения органа местного самоуправления. Помещение под магазин с коммерческим обозначением «Пых-пых. Первый дымный» используется в рамках договора аренды.

Таким образом, в городе Челябинске по адресу: Свердловский проспект, дом 6 по состоянию на 25 июля 2017 года размещена реклама магазина с коммерческим обозначением «Пых-пых. Первый дымный» и изображением кальяна.

Факт размещения рекламы подтверждается актом осмотра № 96-2017 от

25.07.2017.

В рекламе присутствуют сведения о странице социальной сети «ВКонтакте» PUFFUF74. На указанной странице содержится информация о группе «ПЫХ ПЫХ» магазина на Свердловском проспекте, д. 6, о реализуемых в нем товарах, в частности о кальянах и их стоимости, табаке для кальянов и т.п., что усматривается из акта осмотра № 98-2017 от 25.07.2017, составленного специалистами Челябинского УФАС России.

Указанное позволяет сделать выводы о том, что магазин с коммерческим обозначением «Пых-пых. Первый дымный» специализируется на реализации кальянов и принадлежностей к нему (табак, уголь и пр.), следовательно, является продавцом данной продукции.

Согласно статье 3 Федерального 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.

В соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим 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 настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 информационного письма от 25.12.1998 N 37, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара

Указанные в рекламе сведения: «Пых-пых. Первый дымный... #Кальянный» направлены на привлечение внимания к объекту рекламирования, в данном случае магазину с коммерческим обозначением «Пых-пых. Первый дымный», следовательно, рассматриваемая реклама является рекламой продавца табачной продукции.

Согласно пункту 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.

С учетом изложенного, реклама продавца кальянов, а именно магазина с

коммерческим обозначением «Пых-пых. Первый дымный», размещенная на фасаде здания рядом с входной группой объекта торговли по адресу: г. Челябинск, Свердловский проспект, д. 6, нарушает пункт 8 статьи 7 Закона о рекламе.

На основании частей 6, 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» несет рекламодаделец и рекламодатель.

В силу пункта 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

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

Рекламодателем и рекламодателем рекламы следует признать гр. <...> , как лицо, определившее объект рекламирования и осуществившее распространение рекламы с использованием рекламной конструкции по адресу: г. Челябинск, пр. Свердловский, д. 6.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 06 декабря 2017 года.

Частью 4 статьи 14.3.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что нарушение рекламопроизводителем, 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; на юридических лиц - от ста пятидесяти тысяч до шестисот тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Материалами дела установлено, что <...> в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имел реальную возможность не размещать рекламу со сведениями: «Пых-пых. Первый дымный... #Кальянный» с нарушением требования пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе», однако им не были приняты соответствующие меры, что доказывает факт наличия у Еговцева С.М. вины в совершении вменяемого ему нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Вина <...> выразилась в необеспечении выполнения требований законодательства о рекламе при распространении рекламы со сведениями: «Пых-пых. Первый дымный... #Кальянный», в результате чего допущено нарушение требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе».

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Распространение ненадлежащей рекламы со сведениями: «Пых-пых. Первый дымный... #Кальянный» зафиксировано сотрудниками Челябинского УФАС России 25.07.2017, что подтверждается актом осмотра № 96-2017.

Установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ годичный срок давности для привлечения <...> к административной ответственности в связи с размещением рассматриваемой рекламы истекает 25 июля 2018 года, в связи с чем привлечение <...> к административной ответственности осуществляется в пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению <...> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований пункта 8 статьи 7 Федерального закона «О рекламе». Однако <...> не принял необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах <...> признается виновным в совершении административного правонарушения по части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

С учетом изложенного, принимая во внимание привлечение Еговцева С.М. к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства впервые, ему может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере трех тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> (_____

_____)

виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **3 000 (три тысячи) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении

административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: **УИН 16188041100001167660**, КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

- соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 325.

Постановление объявлено 11 апреля 2018 года в присутствии <...>