

ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3.1-92/2023

об административном правонарушении

«09» февраля 2023 года
Йошкар – Ола

г.

Протокол составлен главным специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов <...> в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП Ч. (дата рождения<...>, место рождения <...>, паспорт <...>, выдан <...>, ИНН <...>, ОГРН <...>, адрес регистрации <...>) по факту нарушения ,пункта 3 части 5, части 11 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» при размещении и распространении рекламы «Tasty Town Вейп/Кальяны Кальяны. POD-Системы. Жидкости для вейпа. Одноразовые электронные устройства. Ремонт устройств.», «кльяны ждиксоти, эелкнртное сгиратеы, rod- системы, элитный чай» с изображением дыма (пара) по адресу РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 103, корп. 1 (остановочный павильон), «Tasty Town Вейп/Кальяны Табак для кальяна. Одноразовые электронные устройства. POD-Системы. Жидкости для вейпинга», по адресам ул. Первомайская ул., 111, Йошкар-Ола (ТЦ «Пушкинский»), ул.Строителей, д.1 (решение по делу № 012/05/7-765/2022 от 18.01.2023).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3, частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, город Йошкар-Ола.

Время совершения административного правонарушения: с 19 октября 2022 года- дата фиксации размещения рекламы в г.Йошкар-Ола по настоящее время.

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) 19.10.2022 установлен факт размещения наружной рекламы по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 103, корп. 1 (остановочный

павильон) «Tasty Town Вейп/Кальяны Кальяны. POD-Системы. Жидкости для вейпа. Одноразовые электронные устройства. Ремонт устройств.» следующего содержания:

Также по адресу ул. Первомайская ул., 111, Йошкар-Ола (ТЦ «Пушкинский») 19.10.2022 установлен факт размещения рекламы «Tasty Town Табак для кальяна. Одноразовые электронные устройства. POD-Системы. Жидкости для вейпинга.» на штендере при входе в торговый центр:

Марийским УФАС России в отношении ИП Ч. возбуждено дело № 012/05/7-765/2022 по признакам нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» по факту распространения рекламы «Tasty Town Вейп/Кальяны Кальяны. POD-Системы. Жидкости для вейпа. Одноразовые электронные устройства. Ремонт устройств.» по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 103, корп. 1 (остановочный павильон), рекламы «Tasty Town Табак для кальяна. Одноразовые электронные устройства. POD-Системы. Жидкости для вейпинга.» по адресу ул. Первомайская ул., 111, Йошкар-Ола (ТЦ «Пушкинский»).

Аналогичная реклама размещалась по адресу ул.Строителей, д.1 (акт от 03.11.2022):

Также в Марийское УФАС России поступили материалы проверки УМВД России по г.Йошкар-Оле (вх.№8944/22 от 24.11.2022) о размещении по адресу: г.Йошкар-Ола, ул.Строителей, д.1 рекламы следующего содержания:

Также в Марийское УФАС России поступили материалы проверки УМВД России по г.Йошкар-Оле (вх.№8942/22 от 24.11.2022, по заявлению <...>, <...>) о размещении рекламы по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 103, корп. 1 (остановочный павильон) следующего содержания:

Указанные материалы приобщены к материалам дела № 012/05/7-

765/2022.

Решением Комиссии Марийского УФАС России по делу № 012/05/7-765/2022 от 18.01.2023 реклама «Tasty Town Вейп/Кальяны Кальяны. POD-Системы. Жидкости для вейпа. Одноразовые электронные устройства. Ремонт устройств.», «Кальяны жидкости, электронные сигареты, pod-системы, элитный чай» с изображением дыма (пара) по адресу РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 103, корп. 1 (остановочный павильон), «Tasty Town Вейп/Кальяны Табак для кальяна. Одноразовые электронные устройства. POD-Системы. Жидкости для вейпинга», по адресам ул. Первомайская ул., 111, Йошкар-Ола (ТЦ «Пушкинский»), ул. Строителей, д. 1 признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования пункта 3 части 5, части 11 статьи 5, пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

Рассмотрев представленные в материалы дела документы и материалы, Комиссия приходит к следующим выводам.

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.

При этом отнесение информации к рекламе или иной информации осуществляется в каждом конкретном случае, исходя из содержания такой информации и всех обстоятельств её размещения.

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.

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).

В рассматриваемой рекламе используется перечисление товаров, реализуемых в торговых объектах Tasty Town: табак для кальяна, одноразовые электронные устройства, pod-системы, жидкости для вейпа, вейп, кальян, кальяны. Также в рекламе имеется изображение человека с имитацией дыма (пара).

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».

Размещенная текстовая информация: «Tasty Town Вейп/Кальяны Кальяны. POD-Системы. Жидкости для вейпа. Одноразовые электронные устройства. Ремонт устройств.» с изображением дыма (пара), «Tasty Town Табак для кальяна. Одноразовые электронные устройства. POD-Системы. Жидкости для вейпинга», «кльяныя ждиксоти, эелкнртное сгиратеы, rod- системы, элитный чай» привлекает интерес потребителей к деятельности торговых точек по продаже кальянов, электронных устройств, rod-систем, жидкостей для вейпа, 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.

Таким образом, рассматриваемая информация, размещаемая по адресам РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 103, корп. 1 (остановочный павильон), ул. Первомайская ул., 111, Йошкар-Ола (ТЦ «Пушкинский»), ул. Строителей, д. 1 является рекламой вейпов, кальянов, жидкостей, электронных сигарет, rod- систем, электронных устройств, магазинов и торговых объектов Tasty Town, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

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.

В силу пункта 1 части 1 статьи 16 Закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» (далее Закон №15-ФЗ) в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия 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 пунктом 5 части 1 статьи 16 Закона №15-ФЗ 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.

Таким образом, Законом о рекламе установлен безусловный запрет на рекламу кальянов, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции.

Электронные испарители, электронные сигареты, вейпы, кальяны (в том числе жидкости для них) используются для совершения действий, аналогичных процессу курения, испарители в зависимости от модели могут содержать никотин и иные вещества, содержащиеся в табачных изделиях. Таким образом, вейпы, электронные испарители могут быть отнесены к категории товаров, подобных курительным принадлежностям.

Кроме того, в соответствии с пунктом 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе в рекламе не допускается демонстрация процессов курения табака или потребления никотинсодержащей продукции и потребления алкогольной продукции.

Поскольку по адресу РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 103, корп. 1 (остановочный павильон) размещено изображение человека с дымом (паром) в области верхней части туловища, Комиссия приходит к выводу, что рассматриваемая реклама также является демонстрацией процесса курения.

Таким образом, рассматриваемая реклама, распространенная по адресам РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская, д. 103, корп. 1 (остановочный павильон), л. Первомайская ул., 111, Йошкар-Ола (ТЦ «Пушкинский»), ул. Строителей, д. 1 нарушает требования пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, поскольку является рекламой вейпов, кальянов, электронных сигарет, испарителей, и других курительных принадлежностей, а также реклама, размещенная по адресу г. Йошкар-Ола, ул. Строителей, д. 1 нарушает требования пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, поскольку является демонстрацией процессов

курения в 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 8 статьи 7 Закона о рекламе несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель, ответственность за нарушение требований части 3 статьи 5 Закона о рекламе возложена на рекламодателя.

По установленным адресам, в которых размещалась реклама, деятельность осуществляет ИП Ч., являющийся как рекламодателем, так и рекламораспространителем 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 рекламораспространителем запрета **рекламы** табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от трех тысяч до четырех тысяч рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей.

Ответственность за нарушение пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати 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.

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 ИП Ч., надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте составления протокола (в адрес ИП Ч. 20.01.2023 направлено уведомление о составлении протокола исх. №ОЕ/193/23, которое получено 26.01.2023).

Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: 22 февраля 2023 года в 13 час. 30 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)

_____ 2023 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)

« » _____ 2023 г. _____ (подпись)

Также сообщаем, что Вы вправе принять участие в рассмотрении дела посредством удаленного доступа через программу «True Conf» по ссылке <https://fas1.tconf.rt.ru/c/3351951045>.

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.

