

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### по делу № 012/04/14.3.1-193/2023 об административном правонарушении

«13» марта 2023 года

г. Йошкар-Ола

Заместитель руководителя – начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол от «13» марта 2023 года и материалы дела № 012/04/14.3.1193/2023 об административном правонарушении, возбужденного в отношении <...> (паспорт <...> выдан <...>, адрес <...>) по факту нарушения пункта 8 статьи 7 Федерального закона от 13.03.2006 №38ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) при размещении и распространении рекламы «Шер&Лок» по адресам: РМЭ, г. Йошкар-Ола, Красноармейская, д.42 «а», ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.3.1 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ), в присутствии <...> ,

### УСТАНОВИЛ:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 012/04/14.3.1-193/2023 в отношении <...> по факту нарушения пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 14.3.1. КоАП РФ.

В адрес лица, привлекаемого к административной ответственности направлено уведомление о составлении протокола (исх. № ОЕ/1018/23 от 02.03.2023), которое получено <...> 06.03.2023.

Протокол об административном правонарушении № 012/04/14.3.1-193/2023 от 13.03.2023 составлен ведущим специалистом-экспертом аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ.

Протокол составлен в присутствии <...>. Копия протокола № 012/04/14.3.1-193/2023 (исх. № ЭБ/1173/23) вручена <...>.

В адрес Марийского УФАС России от <...> поступило ходатайство о рассмотрении протокола по делу № 012/04/14.3.1. -193/2023 в день составления протокола. Таким образом, <...>, надлежащим образом извещен о дате, времени и месте рассмотрения дела № 012/04/14.3.1-193/2023. Событие административного правонарушения

выразилось в следующем.

Специалистами Марийского УФАС России установлен факт размещения наружной рекламы по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, Красноармейская, д.42 «а», магазин «Шер&Лок» 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.

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 торговом объекте «Шер&Лок»: кальян и аксессуары табак для кальяна электронные сигареты жидкости вейп.

Таким образом, рассматриваемая информация, размещаемая по адресу: РМЭ, г. Йошкар-Ола, Красноармейская, д.42 «а», является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

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 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.

Таким образом, рассматриваемая реклама, распространенная по адресу РМЭ, г. Йошкар-Ола, ул. Красноармейская д.42 «а», нарушает требования пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе, поскольку является рекламой вейпов, кальянов, электронных сигарет, и других курительных принадлежностей.

Пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе предусмотрены понятия рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя. Рекламодатель изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования

и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; 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.

По установленному адресу, в котором размещалась реклама, деятельность осуществляла Антонова Е.А, являющаяся как рекламодателем, так и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Так, Антоновой Е.А. представлена копия договора субаренды нежилого помещения от 16.01.2023, а также соглашение о расторжении договора аренды части нежилого помещения от 15.02.2023, а также прайс-лист.

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 должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти тысяч рублей.

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

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего

действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

<...> при размещении рассматриваемой рекламы не были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению законодательства о рекламе, по предотвращению совершения правонарушения.

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

Время совершения административного правонарушения: 06 февраля 2023- дата фиксации размещения рекламы в г. Йошкар-Ола.

Состав административного правонарушения, совершенного <...>, образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;
- объективная сторона – размещение рекламы «кальяны и аксессуары табак для кальяна электронные сигареты жидкости вейп» с нарушением требований действующего законодательства.
- субъект правонарушения – <...>;
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у <...> имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения <...>.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение

при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 КоАП РФ.

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

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

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

Обстоятельства отягчающие административную ответственность, не установлены.

По смыслу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Все вышеуказанные обстоятельства учитываются в совокупности при назначении наказания за административное правонарушение.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

Дополнительно должностным лицом Марийского УФАС России был исследован вопрос о малозначительности.

Должностное лицо, учитывая представление запрошенной Марийским УФАС России информации, отсутствие негативных последствий и то, что совершенное деяние само по себе не содержит каких-либо опасных угроз для личности, общества или

государства, не содержит положений, противоречащих антимонопольному законодательству, а также в связи с представленной справкой находит основания для признания совершенного <...> правонарушения малозначительным.

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

Малозначительным является деяние, 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.

Согласно пункту 18, 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», 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. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

При квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного надлежит учитывать, что статья 2.9 КоАП РФ не содержит оговорок о ее неприменении к каким-либо составам правонарушений, предусмотренным КоАП РФ. Возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого

установлена ответственность. Так, не может быть отказано в квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного только на том основании, что в соответствующей статье Особенной части КоАП РФ ответственность определена за неисполнение какой-либо обязанности и не ставится в зависимость от наступления каких-либо последствий.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Марийским УФАС России также установлено, что рекламная информация размещала непродолжительное время.

Так из письменных пояснений <...> следует, что рекламная информация размещалась с 16 января 2023 года по 15 февраля 2023 года.

<...> факт нарушения законодательства о рекламе признала в полном объеме. На момент рассмотрения дела № 012/04/14.3.1-193/2023 рекламная информация демонтирована.

В данном случае малозначительность правонарушения может быть применена, поскольку допущенное <...> нарушение действующего законодательства не влечет негативных последствий и совершенное деяние само по себе не содержит каких-либо опасных угроз для личности, общества или государства.

На основании изложенного и руководствуясь ст. ст. 2.1, 2.2, 4.1, 4.2, 14.3, 23.48,

26.1, 29.9 частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Производство по делу № 012/04/14.3.1-193/2023 об административном правонарушении в отношении <...> (паспорт <...> выдан <...>, адрес <...>) прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.
2. В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ освободить < ... > от

административной ответственности по ч.4 ст. 14.3.1 КоАП РФ и  
объявить устное замечание.

Заместитель руководителя - начальник отдела