



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по делу №066/05/7-3767/2023

Резолютивная часть оглашена 25.01.2024

В полном объеме изготовлено 07.02.2024

07.02.2024

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе (Приказ от 08.06.2023 №248/23, в ред. Приказа от 26.01.2024 №19/24) в составе:

председатель Комиссии <...> – заместитель руководителя Управления,

члены Комиссии: <...> - начальник отдела контроля органов власти,

<...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти,

при участии:

- заявитель: <...> – извещен, участие не обеспечено,

- лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения рекламного законодательства:

ИП <...> (ОГРНИП: 322665800225232, ИНН: 667203838606, дата присвоения ОГРНИП: 01.12.2022) - извещена, участие не обеспечено,

- заинтересованное лицо: **Администрация города Екатеринбурга в рамках деятельности Администрации Академического района города Екатеринбурга** (620014, г. Екатеринбург, пр-т Ленина, 24, А, ОГРН: 1226600000220, дата присвоения ОГРН: 10.01.2022, ИНН: 6671200489, КПП: 667101001) – <...> (доверенность 10/05 от 06.02.2023),

рассмотрев дело №066/05/7-3767/2023 по факту распространения 09.08.2023 по адресу г. Екатеринбург, ул. Михеева, 2, рекламы «*Табак №1 одноразки POD-системы аксессуары аренда кальяна жижи табак*» путем установки щита на автомобиль марки ВАЗ с государственным регистрационным номером О 083 ТР/96, а также по ул. Академика Вонсовского, 19, у входа в помещение магазина «Табак №1» рекламной конструкции с рекламой «Табак №1» в виде флага с признаками нарушения п.8 ст.7 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе),

УСТАНОВИЛА:

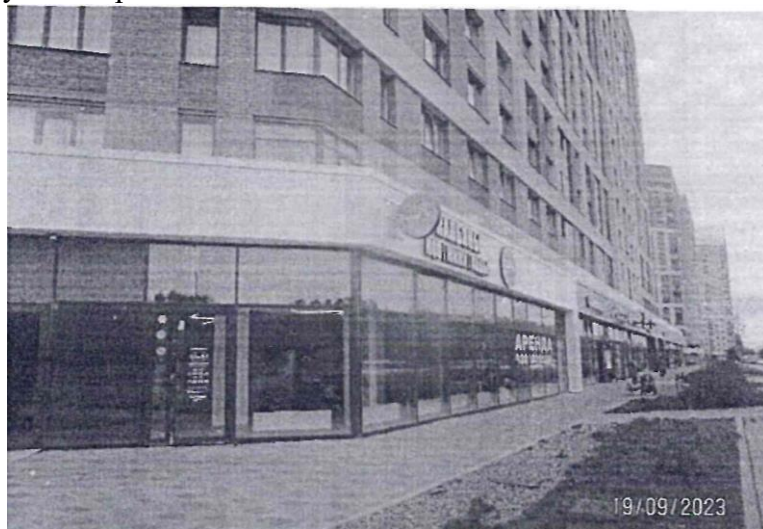
Дело №066/05/7-3767/2023 по признакам нарушения рекламного законодательства возбуждено Определением от 26.10.2023 (исх.№ДШ/21259/23 от 27.10.2023) по итогам рассмотрения заявления <...> (вх.№18835/23 от 30.08.2023), перенаправленного ЦЕО Управления Роспотребнадзора по Свердловской области, а также аналогичного заявления (вх.№19917-ЭП/23 от 13.09.2023), перенаправленного из ФАС России, и назначено к рассмотрению на 20.11.2023. Рассмотрение дела отложено Определением от 20.11.2023 (исх.№ДШ/23802/23 от 29.11.2023) на 11.01.2024, Определением от 11.01.2024 (исх.№ДШ/358/24 от 12.01.2024) на 25.01.2024.

<...> в заявлениях (вх.№18835/23 от 30.08.2023, вх.№19917-ЭП/23 от 13.09.2023) указал следующее: «По адресу г. Екатеринбург ул. Михеева 2 на автопарковке находится автомобиль марки ВАЗ г/н О 083 ТР/96 с рекламным щитом табачной продукции «Жижи, табак и т. д.», и стрелкой указано направление к магазину «Табак №1». Данный магазин табачной продукции

находится в соседнем доме по адресу ул. Академика Вонсовского, 19. 10.08.2023 я заходил в магазин, где отсутствует информационный стенд для покупателя, и попросил информацию об их предпринимательстве, на что продавец по имени Вадим (со слов продавца) ответил, что не может предоставить мне никакой информации об их предприятии, как оно называется, кем является руководитель или директор данного магазина. После чего я обратился к продавцу с просьбой убрать незаконно установленный рекламный щит, рекламирующий табачную продукцию по адресу ул. Михеева 2. На что продавец Вадим ответил, что данная реклама согласована с управляющей компанией и не нарушает закон. В управляющей компании ЖК Территория Запад мне пояснили, что данная парковка, на которой стоит авто с рекламным щитом, им не принадлежит, и ничего они не согласовывали. Затем я позвонил по номеру телефона, находящемуся на двери данного магазина 89122380938, на звонок ответил молодой человек (имени я не помню), который пояснил, что он находится в офисе на Малышева. С молодым человеком состоялся небольшой разговор, в вежливой форме я попросил его обратиться к его руководству для того, чтобы они убрали рекламу, принадлежащую их магазину, т. к. данная реклама нарушает ФЗ - 15. На что конкретного ответа я не получил. Так же я узнал, что к продавцу данного магазина уже неоднократно обращались жители наших домов о том, чтобы убрали рекламу.

Прошу привлечь владельца данного магазина «Табак №1», находящегося по адресу г. Екатеринбург ул. Академика Вонсовского, 19, к ответственности и устранить незаконно установленную рекламу. Мы и наши соседи каждый вечер с детьми прогуливаемся по пешеходной дорожке и натываемся на эту рекламу, призывающую травиться».

Министерство по управлению государственным имуществом Свердловской области (далее – МУГИСО, Министерство) сообщило (вх.№20802/23 от 25.09.2023), что в целях выявления рекламного носителя Министерством организованы выездные мероприятия, по результатам которых 19.09.2023 установлено, что по обозначенному адресу у входа в помещение магазина «Табак № 1» конструкция вида «флаг» отсутствует. Представлены фотоматериалы, подтверждающие отсутствие рекламного носителя:



ООО «Территория-Атом» сообщило (вх.№21334-ЭП/23 от 29.09.2023), что арендатором нежилого помещения с кадастровым номером № 66:41:0404012:6765 (магазин «Табак № 1») является ИП <...> (ОГРНИП 322665800225232).

ИП <...> участия в рассмотрении дела не приняла, информацию, запрошенную Определениями от 26.10.2023, от 20.11.2023, от 11.01.2024 не представила.

Согласно **пп.12 п.7** Правил благоустройства территории муниципального образования «город Екатеринбург», утв. Решением Екатеринбургской городской Думы от 26.06.2012 №29/61 (далее – **Правила благоустройства**) в границах муниципального образования «город Екатеринбург» запрещается самовольное размещение малых архитектурных форм на землях общего пользования.

Установка малых архитектурных форм на землях общего пользования производится после согласования мест установки с администрацией района, на территории которого планируется их установка, в порядке, определяемом правовыми актами Администрации города Екатеринбурга (п.147 Правил благоустройства).

Согласно п.3-3. Правил благоустройства муниципальный контроль в сфере благоустройства осуществляет Администрация города Екатеринбурга в лице определенных Главой Екатеринбурга отраслевых (функциональных) и территориальных органов Администрации города Екатеринбурга в соответствии с законодательством Российской Федерации и положением о муниципальном контроле, утвержденным решением Екатеринбургской городской Думы.

Мониторинг состояния благоустройства осуществляют муниципальные учреждения, отраслевые и территориальные органы Администрации города Екатеринбурга в соответствии с их компетенцией и полномочиями.

Администрация города Екатеринбурга в письменных пояснениях (вх.№359/24 от 11.01.2024) сообщила следующее:

«Во исполнение пункта 5 Определения Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области от 20.11.2023 по делу № 066/05/7-3767/2023 (далее - Определение), возбужденного по признакам нарушения законодательства о рекламе, направляем Вам фотоматериалы, свидетельствующие об отсутствии флага «Табак №1» в городе Екатеринбурге по ул. Академика Вонсовского, 19 у входа в помещение магазина «Табак №1».

Отсутствие конструкции типа «флаг» у входа в помещение магазина «Табак №1» подтверждается также ранее предоставленной Министерством по управлению государственным имуществом по Свердловской области информацией. Дополнительно полагаем необходимым пояснить следующее: согласно изображению на странице 3 Определения у входа в помещение магазина «Табак №1» ранее была размещена конструкция типа «флаг», на которой указано наименование продавца - «Табак №1».

Действие Закона о рекламе 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 (п. п. 2, 5 ч. 2 ст. 2 указанного Закона).

Из положений п.145 Правил благоустройства следует, что к малым архитектурным формам относятся в том числе информационные щиты.

Согласно п.7 Правил благоустройства на территории муниципального образования запрещено самовольное размещение малых архитектурных форм на землях общего пользования. При этом, их установка производится после согласования мест установки с Администрацией района, на территории которого планируется их установка, в порядке, определяемом правовыми актами Администрации города Екатеринбурга (п. 147).

Мониторинг состояния благоустройства осуществляют муниципальные учреждения, отраслевые и территориальные органы Администрации города Екатеринбурга в соответствии с их компетенцией и полномочиями.

Реализацию предусмотренных законодательством полномочий органов местного самоуправления в сфере благоустройства обеспечивают квартальные (МКУ «Служба заказчика Академического района города Екатеринбурга»), основными функциями которых является контроль за выполнением Правил благоустройства и соблюдением нормативно-правовых актов муниципального образования «город Екатеринбург»; контроль за техническим состоянием элементов благоустройства, расположенных на территории города; выявление брошенных транспортных средств и контроль их эвакуации.

В связи с этим, полагаем, что к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица должна быть привлечена Администрация Академического района города Екатеринбурга.

Кроме того, также сообщаем, что Администрацией Академического района города Екатеринбурга установлен собственник транспортного средства с информацией «Табак №1 одноразки PQD-системы аксессуары аренда кальяна жижи табак», располагавшегося по адресу: г. Екатеринбург, ул. Михеева, 2.

Силами Администрации Академического района города Екатеринбурга произведена эвакуация транспортного средства, на котором размещена реклама (фотоматериалы прилагаются).



Администрация Академического района города Екатеринбурга в письменных пояснениях сообщила следующее (вх.№1362/24 от 24.01.2024). В сентябре 2023 года инспектором МКУ «Служба заказчика Академического района» (далее - Инспектор) проведено обследование территории, составлен Акт обследования, в котором зафиксировано нарушение Правил благоустройства (пункты 7, 145). Администрацией района был установлен собственник владельца транспортного средства марки ВАЗ г/н О 083 ТР/96 (карточка учета транспортного средства прилагается). Инспектором была проведена профилактическая беседа с владельцем транспортного средства с разъяснением Правил благоустройства и необходимости принятия мер по устранению рекламной конструкции на транспортном средстве. Силами Администрации Академического района города Екатеринбурга произведена эвакуация транспортного средства 03.11.2023 в 12:00 (фотоматериалы прилагаются). При повторном обследовании территории 27.12.2023 Инспектором зафиксировано отсутствие транспортного средства с рекламной конструкцией (фотоматериалы прилагаются).

В связи с вышеизложенным нарушения по пп.12 п.7, п.147 Правил благоустройства устранены.

Представитель Администрации Академического района города Екатеринбурга при рассмотрении дела также сообщила, что первоначально Инспектор выходил на обследование по сигналу, составил Акт обследования, заходил в магазин «Табак №1», провел профилактическую беседу, при этом, сведениями о лице, осуществляющем деятельность в данном магазине, не располагает (информация для потребителей в помещении отсутствует, чека нет, так как продукция не приобреталась). После получения информации из Администрации города Екатеринбурга обследование территории было проведено повторно, установлено, что на сегодняшний день авто и флаг в данном месте отсутствуют.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, Комиссия Свердловского УФАС России приходит к следующим выводам.

Материалами дела установлено, что в период с 09.08.2023 (дата фото заявителя) по 03.11.2023 (фотоотчет об эвакуации транспортного средства) по адресу г. Екатеринбург, ул. Михеева, 2, распространялась информация «Табак №1 одноразки РОD-системы аксессуары аренда кальяна жижи табак» путем установки щита на автомобиль марки ВАЗ с государственным регистрационным номером О 083 ТР/96, а также в период с 09.08.2023 (дата фото заявителя) по 19.09.2023 (фотоотчет МУГИСО, вх.№20802/23 от 25.09.2023) по ул. Академика Вонсовского, 19, путем установки флага у входа в магазин «Табак №1» распространялась информация «Табак №1»:

№1





Законодательством Российской Федерации согласно ч. 4 ст. 5 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» могут быть установлены виды информации в зависимости от ее содержания или обладателя. При этом под **рекламой** в ст.3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ (далее - Закон о рекламе) понимается 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 (п. 1); под **объектом рекламирования** – 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 (п.2); под **товаром** – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3).

Системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом рекламирования может выступать тот **товар**, предназначенный для продажи или иного введения в гражданский оборот, который **можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров**. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой **информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров**. Рекламой признается информация, позволяющая четко обозначить, индивидуализировать конкретный объект рекламирования, выделить его среди однородных товаров и сформировать к нему интерес в целях продвижения на рынке, в том числе в случае размещения такой информации на рекламных конструкциях.

По мнению ФАС России к рекламе относятся направленные на продвижение на рынке адресованные неопределенному кругу лиц сведения о:

- **наименованию товара и/или его описанию, характеристиках, свойствах,**
- **наименованию юридического лица или названии его торгового предприятия, в том числе с указанием профиля его деятельности, контактной информацией,**

- результатах интеллектуальной деятельности, в частности произведениях науки, литературы и искусства; программах для электронных вычислительных машин; базах данных; изобретениях,
- названии мероприятия любого характера (культурном, спортивном и т.п.), его описании, в том числе о месте и сроках его проведения.

При этом, указание исключительно на профиль деятельности организации «Аптека», «Супермаркет», «Салон красоты» (т.е. без указания обозначения, индивидуализирующего данную организацию, - наименования, товарного знака), не подпадает под понятие рекламы.

Таким образом, характер информации и ее отнесение к рекламе либо не рекламе связан исключительно с ее **целевой направленностью** на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Как указано в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 04.03.1997 № 4-П, реклама рассматривается законодателем как средство продвижения товаров, работ и услуг на общий рынок Российской Федерации.

Экономической целью размещения рекламы для лица, осуществляющего производство, реализацию товара (работ, услуг), является продвижение и продажа товара (работ, услуг) оптовому покупателю и конечному потребителю.

Признаком любой рекламы является ее способность стимулировать интерес к объекту для продвижения его на рынке, сформировать к нему положительное отношение и закрепить его образ в памяти потребителя.

В соответствии с позицией, изложенной в пункте 16 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 №37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе» информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В вышеуказанной спорной информации (№1 и №2) сообщено наименование продавца - магазин «Табак №1», в сообщении №1 также указан перечень реализуемых товаров и оказываемых магазином «Табак №1» услуг (*Табак №1 одноразки POD-системы аксессуары аренда кальяна жижи табак*), что позволяет выделить конкретный хозяйствующий субъект, сформировать к нему интерес с целью его продвижения на рынке, информация обладает распознаваемостью для потребителя.

Вышеуказанная информация привлекает интерес к конкретному хозяйствующему субъекту, осуществляющему деятельность в магазине «Табак №1», дает явное представление об осуществляемой данным лицом деятельности, по своему содержанию явно направлена на привлечение внимания и поддержание интереса потребителей как к продавцу, его услугам, так и к ассортименту реализуемой продукции.

Согласно ч.2 ст.20 Закона о рекламе использование транспортных средств исключительно или преимущественно в качестве передвижных рекламных конструкций, в том числе переоборудование транспортных средств для распространения рекламы, в результате которого транспортные средства полностью или частично утратили функции, для выполнения которых они были предназначены, переоборудование кузовов транспортных средств с приданием им вида определенного товара, **запрещается**.

Использование транспортного средства исключительно или преимущественно в качестве передвижной рекламной конструкции, в том числе переоборудование транспортного средства для распространения рекламы, в результате которого транспортное средство полностью или частично утратило функции, для выполнения которых оно было предназначено, переоборудование кузова транспортного средства с приданием ему вида определенного товара, образует событие предусмотренного **ч.2 ст.14.38 КоАП РФ** административного правонарушения.

На запрос Свердловского УФАС России (исх.№ДШ/18140/23 от 12.09.2023) ООО «Территория-Атом» сообщило (вх.№21334-ЭП/23 от 29.09.2023), что на 29.09.2023 указанное транспортное средство стоит на одном месте и распространяет спорную рекламу, то есть используется в качестве передвижной рекламной конструкции.

Согласно п.2 ч.1 и ч.2 ст.28.1 КоАП РФ поводами к возбуждению дела об административном правонарушении являются поступившие из государственных органов материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения. Указанные в **частях 1 и 1.1** настоящей статьи материалы, сообщения, заявления подлежат рассмотрению должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях.

Протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных ч.2 ст.14.38 КоАП РФ, на основании п.1 ч.2 ст.28.3 КоАП РФ вправе составлять должностные лица органов внутренних дел (полиции).

На основании вышеизложенного, руководствуясь п.2 ч.1 ст.28.1 КоАП РФ, Свердловское УФАС России направило в адрес УМВД России по г. Екатеринбургу (исх.№ОК/20340/23 от 12.10.2023) являющиеся поводом к возбуждению дела об административном правонарушении материалы, содержащие данные о факте распространения 09.08.2023 по адресу г. Екатеринбург, ул. Михеева, 2, рекламы «*Табак №1 одноразки POD-системы аксессуары аренда кальяна жижи табак*» путем установки щита на автомобиль марки ВАЗ с государственным регистрационным номером О 083 ТР/96, указывающие на наличие события административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.14.38 КоАП РФ, в связи с чем, в рамках данного дела признаки нарушения ч.2 ст.20 Закона о рекламе не устанавливаются.

В отношении информации №2 Комиссия отмечает следующее.

Флаг со спорной информацией «*Табак №1*» установлен у входа в помещение, занимаемое одноименным магазином «Табак №1», расположенным в г. Екатеринбурге по ул. Академика Вонсовского, 19:



При этом, на дверях магазина содержится следующая информация для потребителей:



Спорная информация №2 на флаге размещена вне помещения, занимаемого торговой организацией, не направлена на информирование потребителей о месте нахождения одноименного предприятия торговли (для этой цели служат вывески на фасаде здания, а также данные, нанесенные на дверь), следовательно, указанная малая архитектурная форма (флаг) содержит сведения рекламного характера о продавце табачной продукции, осуществляющем деятельность под наименованием «Табак №1».

В соответствии с **п.8 ст.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.

Согласно ч.4 ст.2 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.

Законом о рекламе установлен безусловный запрет на рекламу любой табачной продукции, что отвечает законодательным тенденциям, направленным на ужесточение ответственности за распространение подобной рекламы, а также ограничение курения любых табачных изделий (Федеральный **закон** от 23.02.2013 №15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака») (Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 08.08.2018 №Ф01-2802/2018 по делу №**A38-10275/2017**).

Ответственность за нарушение требований, установленных ст.7 Закона о рекламе, несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель (ч. 6 и ч.7 ст. 38 Закона о рекламе).

Рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо (п. 5 ст. 3 Закона о рекламе).

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, согласно п. 7 ст. 3 Закона о рекламе.

Материалами дела установлено, что деятельность в магазине «Табак №1» в г. Екатеринбурге по ул. Академика Вонсовского, 19, осуществляет арендатор нежилого помещения с кадастровым номером № 66:41:0404012:6765 ИП <...> (ОГРНИП 322665800225232). Согласно выписке из ЕГРИП основной вид деятельности ИП<...> – Торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах (код ОКВЭД 47.11).

Следовательно, спорная реклама размещена в интересах и при одобрении ИП <...>, которая, таким образом, является одновременно и рекламодателем и рекламораспространителем.

Резолютивная часть решения по делу согласно пп. «г» п.47 Правил №1922 должна содержать сведения о выдаче предписания (предписаний) с указанием лица (лиц), которому оно выдается.

Согласно п. 49 Правил №1922 при установлении факта нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе антимонопольный орган в целях прекращения дальнейшего нарушения выдает лицу (лицам), обязанному устранить выявленное правонарушение, предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

При рассмотрении дела МУГИСО и Администрация города Екатеринбурга сообщили о прекращении распространения ненадлежащей рекламы в виде флага в г. Екатеринбурге по ул. Академика Вонсовского, 19, у входа в магазин «Табак №1», подтвердив сказанное фотоотчетами. Заявитель доказательств обратного не представил.

На основании вышеизложенного, необходимость в выдаче предписания отсутствует.

В соответствии с п.7 ч.2 ст.33 Закона о рекламе Антимонопольный орган вправе применять меры ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ч.4 ст.14.3.1 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

В соответствии со ст.2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, подлежат административной ответственности как должностные лица.

В соответствии с ч.4 ст.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.

Согласно п.48 Правил №1922 дата изготовления решения по делу в полном объеме считается датой принятия решения по делу.

В резолютивной части решения комиссия указывает на необходимость передачи дела должностному лицу Управления для рассмотрения дела об административном правонарушении по ст.14.3 КоАП РФ.

В соответствии с п.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» дело об административном правонарушении может быть возбуждено должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, только при наличии хотя бы одного из поводов, предусмотренных частями 1, 1.1 и 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, и достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения. Вступление в силу решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей не является таким поводом, как это предусмотрено частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ в отношении вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым устанавливается факт нарушения антимонопольного законодательства.

Достаточность данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, была установлена антимонопольным органом по итогам рассмотрения дела, рассмотрение которого не относится к государственному контролю (надзору), порядок организации и осуществления которого не регулируется Федеральным законом от 31 июля 2020 года №248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации». Достаточность данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, была установлена антимонопольным органом по итогам рассмотрения дела, порядок возбуждения и рассмотрения которого регулируется Правилами рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (утв. Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 № 1922). В связи с чем в силу примечания к ст.28.1 КоАП РФ положения ч.3.1 ст.28.1 КоАП РФ не распространяются на данный случай возбуждения дела об административном правонарушении.

Учитывая установленные ч.1 ст.37 Закона о рекламе особенности порядков принятия (только коллегиально) решения и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

Согласно ч.1 ст.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.

Согласно п.1 ч.1 ст.28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является, в том числе, непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо (ч.ч.1, 2 ст.25.5 КоАП РФ).

Согласно ч.1 ст.25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.1, ч. 4 ст. ст. 25.5 и п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства, отводы, пользоваться юридической помощью защитника. Защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении, которое считается возбужденным с момента составления протокола об административном правонарушении.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.33 - 36 Закона о рекламе, в соответствии с п. 42 – 48 Правил №1922, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу продавца табачной продукции, осуществляющего деятельность под наименованием «Табак №1», размещенную в период с 09.08.2023 по 19.09.2023 путем установки флага у входа в магазин «Табак №1» по адресу: г. Екатеринбург, ул. Академика Вонсовского, 19, ненадлежащей, нарушающей требования п.8 ст.7 Закона о рекламе, поскольку подобная реклама не допускается.

2. Предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Свердловского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.4 ст.14.3.1 КоАП РФ.

4. **ИП <...>** (ОГРНИП: 322665800225232, ИНН: 667203838606, дата присвоения ОГРНИП: 01.12.2022) (защитнику) надлежит явиться в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 220) **11 марта 2024 г. в 10 час. 00 мин.** для составления протокола об административном правонарушении по ч.4 ст.14.3.1 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность.

ИП <...> вправе представить в Управление письменные объяснения по факту правонарушения (ст.26.3 КоАП РФ), в том числе, указать (при наличии) обстоятельства, смягчающие (ст.4.2 КоАП РФ) и отягчающие (ст.4.3 КоАП РФ) административную ответственность, исключаяющие производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ).

Для приобщения к протоколу письменных объяснений (ст. 26.3 КоАП РФ) их надлежит представить в письменной форме и раскрыть в них свою позицию относительно каждого из указанных в решении обстоятельств, подкрепив ее соответствующими доказательствами.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени лица, в отношении которого составляется протокол).

Решение антимонопольного органа может быть оспорено в суде или арбитражном суде в течение трех месяцев со дня вынесения решения (ч. 1 ст. 37 Закона о рекламе).

Для оперативности информацию следует предварительно направить по факсу либо на электронную почту Управления (to66@fas.gov.ru). В ответе необходимо ссылаться на исходящий номер документа Свердловского УФАС России.

Протокол об административном правонарушении подписывается должностным лицом, его составившим, физическим лицом или законным представителем юридического лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении (ч. 5 ст. 28.2 КоАП РФ).

Согласно ч. 1 ст. 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В соответствии с ч. 5 ст. 25.5 КоАП РФ защитник, допущенный к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени юридического и должностного лица, в отношении которого составляется протокол).

Неявка лица до истечения указанного срока не препятствует дальнейшему движению дела об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении может быть составлен в отсутствие указанного лица (ч. 4.1. ст. 28.2 КоАП РФ).

В случае невозможности личной явки лиц, участвующих в составлении протокола (в том числе, защитников), необходимо направить ходатайство (to66@fas.gov.ru) о составлении протокола в их отсутствие с учетом представленных письменных пояснений.

Независимо от формы участия в составлении протокола все письменные пояснения и документы будут всесторонне изучены и учтены при его составлении.

Кроме того, Управление информирует о возможности представить расписку о выборе формы получения процессуальных документов (указать реквизиты сопроводительного письма к данному документу) путем их направления по адресу электронной почты, указанной в расписке, с подтверждением того, что такой способ получения процессуальных документов будет являться надлежащим уведомлением (расписка должна быть заполнена физическим лицом, должностным лицом лично либо законным представителем юридического лица с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, подтверждающего полномочия).

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>

<...>