

....

•  
о назначении административного наказания в виде  
штрафа

по делу № 063/04/14.3-343/2023 об административном  
правонарушении

24 мая 2023г.

г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления  
Федеральной антимонопольной службы по  
Самарской области (далее - Самарское УФАС  
России) ....., рассмотрев протокол и материалы дела  
об административном правонарушении № 063/04/14.3-  
343/2023, возбужденного в отношении  
индивидуального предпринимателя ..... при  
осуществлении контроля за соблюдением

законодательства РФ о рекламе,

**В присутствии:**

ИП .....). О месте и времени рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом, что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений от 15.05.2023г., чеком ккм от 15.05.2023г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80090084230529, протоколом об административном правонарушении (исх. № 3438/8 от 12.05.2023г.),

**УСТАНОВИЛ:**

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) поступило заявление гражданина .... (далее – Заявитель) (вх. № 14842-ЭП/22 от 03.11.2022г.) о возможном нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившееся в распространении рекламы пива «Хорлбат beer» (далее – Реклама) по адресам: ул. Управленческая, д. 18, пос. Богатырь, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Любимый»), ул. Лесная, д. 12, с. Солнечная поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Южный-Домашкино»), по адресу: 4-я линия, д. 5, с. Солнечная Поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Фортуна-Домашкино»).

Исходя из видеоматериалов по всем указанным адресам на двери в магазины наклеена двухсторонняя наклейка с содержанием «Хорлбат beer».

По адресу: ул. Лесная, д. 12, с. Солнечная поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Южный-Домашкино») на фасаде внешней стены здания расположен световой короб с содержанием «Хорлбат beer».

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «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.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект 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.

На основании пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Согласно видеоматериалам, световой короб с рассматриваемой рекламой располагается на фасаде внешней стены здания.

Также, в соответствии с частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

В данной рассматриваемой рекламе предупредительная надпись отсутствует.

Кроме того, слово «beer» согласно англо-русскому переводчику, переводится как «пиво».

Также, согласно данным Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентным и товарным знакам, товарный знак «Хорлбат» зарегистрирован по классу МКТУ 32 – пиво и 35 – продвижение товаров для третьих лиц, в т.ч. реализация пива (номер регистрации: 393795).

Следовательно, в рекламе содержатся признаки нарушения пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 5 части 2, частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств

(пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Самарским УФАС России в рамках рассмотрения заявления был осуществлен запрос в адрес Администрации г.о. Жигулевск (далее – Администрация) (исх. № 10342/8 от 15.11.2022).

В данном ответе Администрация указала, что деятельность по указанным адресам осуществляет индивидуальный предприниматель ИП .... (.....).

Исходя из указанного, в действиях ИП ... содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, а именно: пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В связи с вышеуказанным, в отношении ИП ... было возбуждено дело по признакам нарушения ФЗ «О рекламе» (исх. № 11559/8 от 29.12.2022).

Из письменных пояснений ИП .... по делу (вх. № 851-ЭП/23 от 27.01.2023) следовало, что он осуществляет деятельность по адресам: ул. Управленческая, д. 18, пос. Богатырь, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Любимый»), ул. Лесная, д. 12, с. Солнечная поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Южный-Домашкино»), по адресу: 4-я линия, д. 5, с. Солнечная Поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Фортуна»). Что приобретает у ООО «Лада Фуд Технолоджи» пивную продукцию «Хорлбат» и что рассматриваемая реклама (короб, наклейки) размещена ООО «Лада Фуд Технолоджи» самостоятельно без договоренности с ИП ... ООО «Лада Фуд Технолоджи» было привлечено к участию в деле в качестве третьего лица.

ООО «Лада Фуд Технолоджи» были представлены пояснения, согласно которым между ООО «Лада Фуд Технолоджи» и ИП ... заключен договор № 01/P на поставку продукции «Хорлбат» в ассортименте. В соответствии с условиями указанного договора ООО «Лада Фуд Технолоджи» помимо основной продукции, предоставило во временное пользование световой короб с рассматриваемой рекламой. (акт приема передачи от 16.05.2022).

Комиссия по рассмотрению дела № 063/05/21-1063/2022 пришла к следующим выводам.

Информация по адресу: ул. Лесная, д. 12, с. Солнечная поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Южный-Домашкино»), расположенная на фасаде внешней стены здания на световом коробе «Хорлбат beer» является рекламой, поскольку имеет в качестве объекта рекламирования средство индивидуализации лица «Хорлбат» (товарный знак № 393795), а также в виде товара – пиво «Хорлбат».

Согласно «ГОСТ 31711-2012. Межгосударственный стандарт. Пиво. Общие технические условия» пиво: пенистый напиток, полученный из пивоваренного солода, хмеля и/или хмелепродуктов и воды с применением или без применения зернопродуктов, сахаросодержащих продуктов в результате брожения пивного сусла, содержащий этиловый спирт, образовавшийся в процессе брожения сусла.

Соответственно пиво является алкоголем.

Кроме того, в соответствии с пунктом 16 информационного письма Президиума ВАС РФ 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.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

При этом, согласно фото и видео материалам данный световой короб располагается на внешней стороне здания.

Также, согласно части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде ее чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Вместе с тем, на рассматриваемой рекламе в виде светового короба отсутствует предупреждающая надпись.

Кроме того, согласно части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского

законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

В соответствии Письмом ФАС России от 23.09.2020 № ДФ/82581/20 «О применении части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» в части 2 статьи 3 Федерального закона «О государственном языке Российской Федерации» указан порядок использования в рекламе текстов на иностранном языке.

В силу данной нормы, в рекламе допускается использование иностранных слов и выражений, если одновременно в рекламе присутствует их идентичный перевод на русский язык.

Слово «beer» в рассматриваемой рекламе не переведено.

Вместе с тем, данная норма является отсылочной к общим положениям законодательства Российской Федерации, за нарушение данной нормы в статье 38 ФЗ «О рекламе» не предусмотрен субъект ответственности, соответственно возбуждение дела по признакам нарушения законодательства о рекламе по факту нарушения части 11 статьи 5 ФЗ «О рекламе» не предполагается.

В ходе рассмотрения рекламного дела было также установлено, что двухсторонние наклейки на дверях по адресам: ул. Управленческая, д. 18, пос. Богатырь, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Любимый»), ул. Лесная, д. 12, с. Солнечная поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Южный-Домашкино»), по адресу: 4-я линия, д. 5, с. Солнечная Поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Фортуна-Домашкино») с содержанием «Хорлбат beer»

являются рекламой в силу следующего.

В ответе ФАС России (исх. № 08/9293/23 от 10.02.2023) на обращение .. по вопросу дачи разъяснения об отнесении наклеек с надписью «Хорлбат» по адресам: ул. Управленческая, д. 18, пос. Богатырь, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Любимый»), 4-я линия, д. 5, с. Солнечная Поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Фортуна») к рекламе сообщается, что реклама алкогольной продукции распространяется непосредственно в помещении магазина, реализующего указанную продукцию, однако доступна для восприятия иным лицам, находящимся за пределами торгового помещения (например, посредством ее размещения в оконных проемах).

Таким образом, реклама алкогольной продукции, распространяемая посредством наклеек, должна соответствовать требованиям статьи 21 ФЗ «О рекламе», в том числе в части наличия в ней предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции.

Из видеоматериалов, приложенных к заявлению Комиссией установлено, что на данных наклейках отсутствует предупредительная надпись.

Исходя из указанного, реклама в виде светового короба «Хорлбат beer» по адресу: ул. Лесная, д. 12, с. Солнечная поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Южный-Домашкино») нарушает положения пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», реклама по адресам: ул. Управленческая, д. 18, пос. Богатырь, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин

«Любимый»), 4-я линия, д. 5, с. Солнечная Поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Фортуна») в виде двухсторонних наклеек «Хорлбат» нарушает положения части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно ответу Администрации (исх. № 10342/8 от 15.11.2022) и пояснениям ИП ....(вх. № 851-ЭП/23 от 27.01.2023), деятельность по адресу: ул. Лесная, д. 12, с. Солнечная поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Южный-Домашкино») осуществляет ИП ... Между ООО «Лада Фуд Технолоджи» и ИП ... заключен договор поставки № 01/P от 24.01.2022, согласно которому ООО «Лада Фуд Технолоджи» поставляет ИП ... товар (пиво «Хорлбат») для реализации (пункт 2 Дополнительного соглашения № 1 к договору поставки № 01/P от 24.01.2022).

Согласно закону РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» продавец - организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, реализующие товары потребителям по договору купли-продажи.

Следовательно, ИП ...является продавцом пива «Хорлбат».

На основании статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Рассматриваемый световой короб «Хорлбат beer» был передан по акту-приема передачи оборудования от 16.05.2022 (Приложение № 1 к Дополнительному соглашению № 1 к Договору поставки № 01/P от

24.01.2022).

Данный акт и договор подписаны лично ИП ...

Указанное свидетельствует о том, что рассматриваемая реклама (световой короб, наклейки) размещена ИП ... как продавцом товара пива «Хорлбат».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» указанного закона несет рекламодаделец.

ИП ....рекламодателем рассматриваемой рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Заявлением ... (вх. № 14842-ЭП/22 от 03.11.2022г.)
2. Ответом Администрации (исх. № 10342/8 от 15.11.2022);
3. Служебной запиской Самарского УФАС России от 29.12.2022;
4. Определением о возбуждении дела (исх. № 11559/8 от 29.12.2022);
5. Сведениями, представленными ООО «Лада Фуд Технолоджи» (вх. № 3163-ЭП/23 от 22.03.2023);
6. Пояснениями ИП .. (вх. № 2740-ЭП/23 от 14.03.2023);
7. Актом-приема передачи оборудования от 16.05.2022 (Приложение № 1 к Дополнительному соглашению № 1 к Договору поставки № 01/Р от 24.01.2022);

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация

права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламодателей.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В связи с тем, что нарушение было устранено (что подтверждается фотоматериалам приложенным к письменным пояснениям ИП .... (вх. № 2740-ЭП/23 от 14.03.2023) предписание не выдавалось.

Реклама пива в виде светового короба: «Хорлбат beer» по адресу: ул. Лесная, д. 12, с. Солнечная поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Южный-Домашкино»), поскольку она содержит нарушение требований пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», реклама по адресам: ул. Управленческая, д. 18, пос. Богатырь, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Любимый»), 4-я линия, д. 5, с. Солнечная Поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Фортуна») в виде двухсторонних наклеек «Хорлбат» была признана ненадлежащей и

нарушающей положения части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Дата совершения административного правонарушения – 03.11.2022 (дата поступления заявления), место совершения административного правонарушения – ул. Лесная, д. 12, с. Солнечная поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Южный-Домашкино»), ул. Управленческая, д. 18, пос. Богатырь, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Любимый»), 4-я линия, д. 5, с. Солнечная Поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Фортуна»).

В адрес ИП ... было направлено определение о возбуждении дела № 063/04/14.3-343/2023 об административном правонарушении (исх. № 2673/8 от 17.04.2023) содержащее дату, время составления протокола, а также в данном определении были запрошены необходимые документы и сведения.

ИП ....представил пояснения и сведения по делу об административном правонарушении, запрошенные в указанном определении.

ИП .... явился на составление протокола в назначенную дату и время.

Дело рассмотрено в присутствии ИП....

В действиях ИП ... угроза причинения вреда жизни и

здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и технологического характера, а также имущественный вред, отсутствуют.

Факты совершения правонарушения ИП ... подтверждаются протоколом по делу № 063/04/14.3-343/2023 об административном правонарушении, а также другими материалами дела, решением по делу № 063/05/21-1063/2022.

Определяя степень виновности, следует отметить, что ИП ....., не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность в ходе рассмотрения дела не установлены.

Согласно статье 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.

Согласно пункту 21 Постановления Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушений» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, 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.

ИП Новиковым В.А. правонарушение совершено виновно, поскольку лицо, осуществляя действия по распространению рекламы, должно соблюдать требования действующего законодательства Российской Федерации, в том числе о рекламе, но не предприняло все возможные действия по его соблюдению.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Согласно части 1 статьи 4.1.2 при назначении административного наказания в виде административного штрафа социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих

организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, административный штраф назначается в размере, предусмотренном санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

На основании части 2 статьи 4.1.2 КоАП РФ В случае, если санкцией статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях не предусмотрено назначение административного наказания в виде административного штрафа лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, административный штраф социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на

момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, назначается в размере от половины минимального размера (минимальной величины) до половины максимального размера (максимальной величины) административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, либо в размере половины размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, если такая санкция предусматривает назначение административного штрафа в фиксированном размере.

В соответствии с частью 3 данной статьи размер административного штрафа, назначаемого в соответствии с частью 2 настоящей статьи, не может составлять менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для должностного лица.

ИП Новиков В.А. включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1.2., 23.48, 29.9, 29.10, КоАП РФ, **иков на Федеральных телеканалах), размещение наружной рекламы в 19 городах Российской Федерации, а также распространение**

### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя ....) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. К ИП .... ..) применить меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», зачисляется в полном объеме на следующий счет:

....

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ 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 срока, указанного в части 1 настоящей статьи, 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 федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель  
Управления

руководителя

....