

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 9

о назначении административного наказания по делу

№ 027/04/14.3-641/2023 об административном правонарушении

02 июня 2023 года
Хабаровск

г.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 18 мая 2023 года и материалы дела № 027/04/14.3- 641/2023 об административном правонарушении, в отношении ИП Щетнёвой Е.А. в связи с распространением ненадлежащей рекламы,

в присутствии представителя ИП Щетнёвой Е.А. - гр* (по доверенности б/н от 01.06.2023)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступила жалоба гр.* (вх. № 1907/23 от 08.02.2023) о нарушении рекламного законодательства при распространении по адресу: г. Хабаровск, ул. Серышева, д. 72 методом почтовой рассылки рекламной листовки.

Антимонопольным органом 10 февраля 2023 года проведено выездное обследование при осуществлении федерального государственного надзора в сфере рекламы. По результатам проведения контрольного (надзорного) мероприятия установлено следующее.

Во 2 подъезде жилого дома по ул. Серышева, д. 72 в Хабаровске методом почтовой рассылки распространялись рекламные листовки следующего содержания:

- с одной стороны листовки: *«21 января. СТОП-КРАН. Раздадим 1000 л в честь открытия нового салона. г. Хабаровск, ул. Льва Толстого, 16. Не забудьте установить наше приложение «B.R.O.» Чтобы экономить при покупках у нас. Доступно для скачивания. Загрузите в App Store.*

Загрузите на Google play», с использованием образа людей и QR-кода»;

- с другой стороны листовки: «Календарь выгоды. 21.01 Дарим 1 литр при покупке от 99т р. 22.01 2+1 Акция на разливное пенное. 23.01-27.01 Дарим 0,5 л при покупке рыбы от 199 р. 28.01.-29.01 3 л разливного – 249 р Шок-цена! 30.01- 01.02 2+1 Акция на разливное пенное. 02.02-03.02 Дарим 1 литр при покупке от 299 р. 04-02-05-02 1,5 л разливного - 149 р Шок-цена! 06.02-05-03 BRO Дарит 3 литра за 5 фишек. ..», содержащая изображение пивных бутылок с коммерческим обозначением магазина «Стоп кран» и пивной кружки, наполненной светлым пенным напитком.

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» определено, что реклама-это 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 пунктом 16 Информационного письма ВАС РФ от 25.12.1998 N 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.

Информация адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания и поддержания интереса к продавцу алкогольной продукции (открывшемуся магазину разливных напитков), продвижению его на рынке и, следовательно, является рекламой.

Рекламное предложение о предоставлении каждому покупателю подарка формирует дополнительный интерес к открывшемуся магазину «Стоп Кран» и стимулирует потребителя приобрести товар (алкогольную продукцию - пиво) в магазине по адресу: г. Хабаровск, ул. Льва Толстого, 16 .

Учитывая специфику рекламируемого магазина разливных напитков «Стоп кран», имеющего по профилю своей деятельности широкий ассортимент спиртных напитков (пиво), магазин ассоциируется именно с алкогольной продукцией, а не с иными напитками и в традиционном понимании формирует интерес

потребителей именно к спиртному. Для потребителя однозначно и непосредственно свидетельствует о возможности приобретения в данном магазине алкогольной продукции (пиво), вне зависимости от того есть ли в рекламе наименование или изображение такой продукции.

Таким образом, реклама, сообщающая об открытии магазина «Стоп Кран», реализующего алкогольную продукцию, и предоставлении подарков покупателям такой продукции, направлена на привлечение внимания к продавцу алкогольной продукции.

В порядке части 4 статьи 2 ФЗ «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.

Из рекламы не следует, что она относится к какому либо иному товару, который может быть реализован в данном магазине, следовательно, с учетом части 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» реклама продавца алкогольной продукции должна соответствовать требованиям, предъявляемым к рекламе этого товара.

Частью 2.1. статьи 21 ФЗ «О рекламе» предусмотрено, что реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов. Реклама вина и игристого вина (шампанского), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда разрешается на выставках пищевой продукции (за исключением продуктов детского питания) и выставках организаций общественного питания.

Из данной нормы следует, что реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции должна быть размещена таким образом, чтобы быть направленной непосредственно на потребителей, находящихся внутри отделов продаж данной продукции.

Размещенная на листовке реклама проводимой магазином разливных напитков «Стоп кран» акции о приобретении в подарок на определенных условиях, а также о покупках по выгодной цене его продукции (пива) адресована потребителям, находящимся вне отдела продажи алкоголя, и формирует интерес к алкогольным напиткам, в том числе с объемной долей этилового спирта более 5% лиц, не находящихся в помещении магазина «Стоп кран».

Соответственно, такая реклама нарушает положения части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Кроме того, согласно пункту 6 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна использовать образы людей и животных, в том числе выполненные с помощью мультипликации (анимации).

Рекламная листовка содержит изображения двух мужчин, держащих в руках пивные бутылки, следовательно, данная реклама нарушает требования пункта 6 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

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).

Указанная реклама не содержит предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции, что свидетельствует о нарушении части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований пункта 6 части 1, части 2.1, части 3 статьи 21 настоящего Федерального закона несет рекламодаделец.

Деятельность по реализации пива в магазине «Стоп кран» осуществляет ИП Щетнёва Екатерина Антоновна (ИНН 270398606205, место регистрации: 680038, г. Хабаровск, ул. Льва Толстого, д. 44, кв. 5).

Таким образом, рекламодателем, в интересах которого распространялась реклама, является ИП Щетнёва Е.А.

В ходе рассмотрения дела представитель ИП Щетнёвой Е.А. поддержал изложенные им в протоколе об административном правонарушении от 18.05.2023 объяснения, из которых следует, что с

выявленным антимонопольным органом нарушением не согласен. Изготовление и распространение рекламы ИП Щетнёва Е.А. не осуществляла. Заявлено ходатайство о передаче материалов дела № 027/04/14.3-641/2023 об административном правонарушении для рассмотрения в суд.

Данные доводы не принимаются по следующим основаниям.

1. В части довода ИП Щетнёвой Е.А. что листовки ею не изготавливались и не распространялись.

В социальной сети «ВКонтакте» на странице <https://vk.com/id908516> по ссылке https://vk.com/wall-218301471_38 установлено размещение информации о проводимой магазином «Стоп Кран» акции. Текст размещенной в социальной сети информации полностью совпадает с текстом рекламной листовки, распространенной методом почтовой рассылки.

Из информации ООО «ВКонтакте», представленной по запросу антимонопольного органа (вх. № 4963/23 от 03.04.2023), следует, что пользователем персональной страницы в социальной сети Интернет <https://vk.com/id908516>, разместившем рекламное объявление (прямая ссылка в URL-формате: https://vk.com/wall-218301471_38) является Антон Щетнёв, являющегося представителем ИП Щетнёвой Е.А.

Пунктом 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе определено, что рекламодатель – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Из указанного определения следует, что рекламодателем может быть как лицо, заинтересованное в реализации объекта рекламирования (изготовитель товара, продавец товара, лицо, оказывающее услуги), так и иное лицо, если указанное лицо совершило действия по выбору объекта рекламирования (под которым понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение к которым направлена реклама) и содержание рекламной информации.

При этом отнесение того или иного лица к рекламодателю осуществляется исходя из объекта рекламирования, к которому формируется интерес в рекламе, условий договора о

распространении рекламы, а также иных обстоятельств распространения рекламы.

Таким образом информация, указанная в рекламной листовке и на странице <https://vk.com/id908516> по ссылке https://vk.com/wall-218301471_38 в социальной сети «ВКонтакте» размещена в интересах ИП Щетнёвой Е.А.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Деятельность по реализации пива в магазине «Стоп кран» (продавец товара) осуществляет ИП Щетнёва Екатерина Антоновна (ИНН 270398606205, место регистрации: 680038, г. Хабаровск, ул. Льва Толстого, д. 44, кв. 5).

Ответственность за нарушение требований статьи 21 ФЗ «О рекламе» несет как рекламодатель, так и рекламодатель.

Таким образом, рекламодателем, в интересах которого распространялась реклама, и рекламодателем является ИП Щетнёва Е.А.

2. В части заявленного представителем ИП Щетнёвой Е.А. ходатайства о передаче материалов дела № 027/04/14.3-641/2023 об административном правонарушении для рассмотрения в суд.

Глава 23 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусматривает перечень органов государственной власти, должностных лиц, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях.

В части 1 статьи 23.1 КоАП РФ указано, что судьи рассматривают дела об административных правонарушениях в отношении указанных в данной части статей Кодекса. Рассмотрение судами дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьёй 14.3 КоАП РФ, частью 1 статьи 23.1 КоАП РФ не предусмотрено.

Согласно части 1 статьи 23.48 КоАП РФ дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьёй 14.3 КоАП РФ, рассматривает Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы.

Рассматривать дела об административных правонарушениях от имени органов, указанных в части 1 настоящей статьи, вправе руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, их заместители (часть 2 статьи 23.48 КоАП РФ).

Таким образом, органом, правомочным рассматривать дело № 027/04/14.3-641/2023 об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, возбуждённое в отношении ИП Щетнёвой Е.А., является Хабаровское УФАС России.

На основании изложенного 18 мая 2023 года Хабаровское УФАС России вынесло определение об отказе в удовлетворении заявленного представителем ИП Щетнёвой Е.А. ходатайства о передаче материалов дела № 027/04/14.3-641/2023 об административном правонарушении для рассмотрения в суд, которое направлено в адрес предпринимателя по почте.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламораспространителем законодательства о рекламе (ненадлежащая реклама) влечет наложение административного штрафа.

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 П 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 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

На момент совершения правонарушения, выявленного 10 февраля 2023 года, ИП Щетнёва Е.А.» включена в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и относится к категории микропредприятия.

Ранее ИП Щетнёва Е.А. по статье 14.3 КоАП РФ к ответственности не

привлекалась.

В соответствии с частью 3.5 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения назначается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Административное правонарушение, совершенное ИП Щетнёвой Е.А. не входит в перечень административных правонарушений, указанных в части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Кроме того, в совершенном правонарушении отсутствует причинение вреда или угроза причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угроза чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствует имущественный ущерб.

Учитывая наличие совокупности изложенных выше обстоятельств, руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ИП Щетнёву Екатерину Антоновну виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ,

а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ 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.