

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения по делу № 41р-18/28-04-2018р

об административном правонарушении

29» мая 2018 г.

г. Киров

заместитель руководителя – начальник отдела товарных рынков и естественных монополий управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 41р-18/28-04-2018р от 29.05.2018 г., составленный <...> – начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении юридического лица общества с ограниченной ответственностью «Бегемот» (далее - ООО «Бегемот») (Юридический адрес: 610050, г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, ИНН 4345123314, ОГРН 1054316965009, дата регистрации юр. лица – 30.12.2005 г.); законный представитель - генеральный директор ООО «Бегемот» <...>, в связи с нарушением п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту – Федеральный закон «О рекламе»),

### УСТАНОВИЛ:

решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 28/04-2018р (резольтивная часть введена в действие 25 апреля 2018 года; в полном объеме изготовлено 27 апреля 2018 года) признана принадлежащей рекламой следующего содержания: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимо-над на розлив» с изображением пивных кружек, размещенная на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, так как она противоречит п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

Правонарушение заключается в следующем.

При осуществлении государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе в соответствии со статьей 33 Федерального закона «О рекламе» Кировским УФАС России было выявлено, что на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11 располагается информация следующего содержания: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимо-над на розлив» с изображением пивных кружек.

Согласно ст. 3 Федерального закона «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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. Под объектом рекламирования понимается товар, средство его индивидуализации, 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. Товар – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Принадлежащей признается реклама не соответствующая требованиям законодательства

оссийской Федерации (ст. 3 Федерального закона «О рекламе»).

нформация, размещенная на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, ледующего содержания: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад на розлив» с изображением ивных кружек, является общедоступной для восприятия неопределенного круга лиц (пешеходов, дущих вблизи нахождения рекламного баннера, водителями), поскольку распространена осредством наружной рекламы, направлена на привлечение внимания потребителей к бъекту рекламирования – кафе «Бегемот», реализующему товар, в том числе алкогольную родукцию - пиво, способствует формированию интереса к рекламируемым товарами и их родвижению на рынке, и по своему содержанию является рекламой.

елью распространения рекламы является увеличение продаж кафе «Бегемот» алкогольной родукции - «пенного» (пива).

а основании части 1 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» наружной рекламой ризнается реклама, распространенная с использованием щитов, стендов, строительных сеток, еретьяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств табильного территориального размещения, монтируемых и располагаемых на внешних стенах, ышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также становочных пунктов движения общественного транспорта.

рассматриваемом случае спорная рекламная информация стационарно размещена с спользованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламной нструкции-щита) на внешней стене здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д.11, в котором аспологается кафе «Бегемот», и, соответственно, является наружной рекламой.

огласно пункту 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной родукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного эрриториального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на ышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или е их.

соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О осударственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и пиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной родукции» под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая произведена использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 роцента объема готовой продукции. Алкогольная продукция подразделяется на спиртные апитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), лнные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

аким образом, к алкогольной продукции относится пиво, на рекламу которого аспространяются требования статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

огласно части 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и граничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных родов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, х изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств ндивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к эвару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены пециальные требования и ограничения.

соответствии с позицией, изложенной в пункте 16 Информационного письма Президиума ысшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.12.1998 N 37, информация, очевидно ссоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как еклама этого товара.

специальные требования и ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции становлены статьей 21 Федерального закона «О рекламе», в которой относительно рекламируемых товаров выступает собирательное понятие «алкогольная продукция» без указания на необходимость индивидуализации и конкретизации объекта рекламирования.

связи с тем, что законодательство о рекламе устанавливает определенные ограничения в отношении рекламы алкогольной продукции, для признания рекламы ненадлежащей достаточно привлечения внимания к товару - алкогольной продукции, условиям ее приобретения, что и становлено в рассматриваемом случае.

данном случае реклама распространена с помощью рекламной конструкции, монтированной на внешней стене здания кафе «Бегемот», адресована неопределенному кругу лиц, в том числе - потенциальным посетителям кафе. При этом информация обращает внимание и поддерживает интерес к объекту – реализуемому в кафе товару, в том числе, алкогольной продукции - пиву. Используемое в данном случае слово «пенное» создает у потребителей ассоциацию именно с пивом, что позволяет идентифицировать товар (пиво) внутри группы однородных товаров (алкогольной продукции).

также стоит отметить, что указанная спорная информация была вынесена на рассмотрение Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кировской области. Согласно данным протокола заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кировской области от 15.03.2018, члены Экспертного совета единогласно пришли к мнению, что указанная информация является рекламой алкогольной продукции. В частности, было отмечено, что изображены кружки, традиционно используемые для употребления пива, с напитком, напоминающем по цвету пиво. При этом члены Экспертного Совета заострили внимание на том, что слово «лимонад» нельзя соотносить с используемыми в рекламе прилагательными «свежее» и «пенное», поскольку они не согласуются между собой по роду.

Таким образом, с учетом мнения членов Экспертного Совета, Кировское УФАС России пришло к выводу о том, что информация следующего содержания: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад а розлив» с изображением пивных кружек, размещенная на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, является рекламой алкогольной продукции (пива), размещенной с использованием рекламной конструкции (щита) на внешней стене здания, что противоречит п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

соответствии со ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

ООО «Бегемот» имеет лицензию №<...> от <...> 2017 года на осуществление розничной продажи алкогольной продукции (спиртные напитки (в т.ч. водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, гристое вино (шампанское), винные напитки) по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, помещение 1005.

представителем ООО «Бегемот» на заседание Комиссии по делу № 28/04-2018р было представлено меню и винная карта кафе «Бегемот», в соответствии с которыми потребители имеют возможность приобрести в кафе «Бегемот» алкогольную продукцию, в том числе пиво.

Согласно информации, размещенной на двери заведения кафе «Бегемот» по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, и при рассмотрении дела, представителем Ответчика не оспаривалось, что юридическим лицом, осуществляющим деятельность по вышеуказанному адресу, является ООО «Бегемот» (ИНН 4345123314, ОГРН 1054316965009).

материалах дела имеется договор №<...> от 28.09.2015г. и спецификация №<...>, в соответствии с которыми ООО «Компания ОСК» изготовила по заказу ООО «Бегемот» рекламный щит (баннер на деревянном каркасе).

исследовав материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России пришла к выводу, что екламораспространителем спорной рекламы, исходя из понятия, установленного статьей 3 едерального закона «О рекламе», является ООО «Бегемот».

казанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 28/04-2018р.

огласно ч. 1 ст. 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) рок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного равонарушения.

рок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 2.03.2018 г. (дата фиксации рекламы).

ответственность за вышеуказанное нарушение законодательства РФ о рекламе предусмотрена 1 ст. 14.3 КоАП РФ. В соответствии данной нормой нарушение рекламодателем, екламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за сключением случаев, предусмотренных [частями 2 - 6](#) настоящей статьи, [частью 4 статьи 14.3.1](#), [частями 14.37, 14.38, 19.31](#) настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа а граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от этырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч ублей.

обытием административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ зляется установленный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в действиях ООО «Бегемот», выразившийся в распространении рекламы: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад на озлив» с изображением пивных кружек путем её размещения на фасаде здания по адресу: г. иров, ул. Кольцова, д. 11, что не соответствует требованиям п. 5 ч. 2 статьи 21 Федерального акона «О рекламе», поскольку реклама алкогольной продукции размещена на внешней стене адания, являющейся его конструктивной частью.

убъектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, зляются общественные отношения в области рекламы.

убъективной стороной административного правонарушения являются действия ООО «Бегемот» о распространению рекламы: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад на розлив» с зображением пивных кружек путем её размещения на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. ольцова, д. 11, в нарушение п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

огласно ст. 2.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридические лица одлежат административной ответственности за совершение административных равонарушений в случаях, предусмотренных статьями [раздела II](#) настоящего Кодекса или аконами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

убъектом административного правонарушения является рекламораспространитель - юридическое лицо ООО «Бегемот», которое распространило ненадлежащую рекламу.

ри установлении субъективной стороны административного правонарушения следует читывать разъяснения Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской едерации от 02.06.2004 № 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при ассмотрении дел об административных правонарушениях", а именно: при рассмотрении дел б административных правонарушениях понятие вины юридических лиц раскрывается в [части 2 татьи 2.1](#) КоАП РФ ([пункт 16.1](#)).

ледовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части [КоАП](#) РФ зможность привлечения к административной ответственности за административное равонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц

требует лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для облюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению ([часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ](#)).

в данном случае установлено, что у ООО «Бегемот» имелась возможность для соблюдения требований п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие возможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, Кировское УФАС России считает, что рассматриваемое правонарушение произошло по вине ООО «Бегемот».

Место совершения административного правонарушения: место размещения рекламы ведущего содержания: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад на розлив» с изображением лимонных кружек, на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11; время – 12.03.2018 г. (дата фиксации рекламы).

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения законодательства РФ о рекламе. Факты, изложенные в протоколе № 41р-18/28-04-2018р от 29.05.2018 г. об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 28/04-2018р.

В соответствии со 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.

Таким образом, совершенные юридическим лицом ООО «Бегемот» действия по распространению рекламы: «Акция. Свежее пенное. 50р. Лимонад на розлив» с изображением лимонных кружек, на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, размещенной на фасаде здания по адресу: г. Киров, ул. Кольцова, д. 11, в нарушение п. 5 ч. 2 ст. 21, содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

На дату, месте и времени рассмотрения протокола юридическое лицо – ООО «Бегемот» извещено надлежащим образом. Законным представителем ООО «Бегемот» при составлении протокола заявлено ходатайство о рассмотрении протокола 41р-18/28-04-2018р от 29.05.2018 г. в свое отсутствие.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий.

Ввиду учета конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое выразилось в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения юридического лица – ООО «Бегемот» от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено совершение административного правонарушения впервые.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без

бразования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые овершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей частью [раздела II](#) настоящего Кодекса 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](#) настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных [частью 2](#) настоящей статьи.

Согласно части 1, 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение вносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения 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.

Поскольку согласно информации на сайте <https://rmsp.nalog.ru/> ООО «Бегемот» включено в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства и правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст.14.3 КоАП РФ, совершено Обществом впервые, с учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным применить к Обществу меру ответственности в виде предупреждения.

Уководствуясь статьями 3, ст. 21 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1.1, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать юридическое лицо – ООО «Бегемот» (ИНН 4345123314; ОГРН 1054316965009) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО «Бегемот» (ИНН 4345123314; ОГРН 1054316965009) меру ответственности в виде предупреждения.

*В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.*

*Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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 протестовано.*

аместитель руководителя управления -

ачальник отдела товарных рынков

естественных монополий

<...>