

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-110/17Р

о назначении административного наказания

«28» июля 2017г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев Протокол № 06-110/17Р от 14 июля 2017 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Хмель» (ИНН 5401326707, юридический адрес: 630015, г. Новосибирск, пр-т Дзержинского, д. 6, ОГРН 1095401006183, дата регистрации в качестве юридического лица: 25.06.2009 г.) по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в присутствии директора ООО «Хмель» - <...> (паспорт),

УСТАНОВИЛ:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 3303 от 12.04.2017 г., переданное для рассмотрения из Приемной Президента РФ в Сибирском федеральном округе) по факту распространения в апреле 2017 г. в оконных проемах магазина-закусочной «Пинта» (адрес: остановочный павильон остановки общественного транспорта «ДК Metallург», ул. Котовского, д. 10 к.4, в г. Новосибирске (по направлению в сторону пл. Труда)) вблизи культурного учреждения рекламы алкогольной продукции, что указывает на признаки нарушения законодательства РФ о рекламе.

В ходе рассмотрения данного дела Новосибирским УФАС России установлено следующее.

На оконном проеме магазина-закусочной «Пинта» по ул. Котовского, д. 10 к.4, в г. Новосибирске, размещалась информация следующего содержания:

«Krigel» с изображением девушки с бокалами; «Три медведя _ Глоток природы» (с изображением бокала); «Дарим качество _ Бочковое светлое _ фильтрованное непастеризованное _ В трешку _ Акция»; «Чешский джбанек (написание на чешском языке) _ Джбанек – чешская мера пива _ Чрезмерное употребление алкогольной продукции вредит вашему здоровью» (Акт фиксации информации от 17.04.2017 г.).

Согласно п.1 ст.3 Закона о рекламе, реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Рассматриваемая информация является рекламной, т.к. привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару (пиву определенной марки), изображенному на рекламе и предлагаемому к реализации определенным продавцом, и способствует его продаже, что в полной мере соответствует определению, указанному в Законе о рекламе.

Объектом рекламирования, согласно п.2 ст. 3 Закона о рекламе, является 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.

Товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3 ст.3 Закона о рекламе).

Объектом рекламирования в данном случае является алкогольная продукция – пиво сортов: «Krigel», «Бочковое светлое», «Чешский джбанек» (написание на чешском языке), «Три медведя».

Согласно подпункту "г" пункта 3 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 "О внесении изменений в Федеральный закон от 18.07.2011 N 218-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона "Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе" (далее - Закон N 218-ФЗ), с 1 июля 2012 года под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

В соответствии с ч.1 ст.19 Закона о рекламе, распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Согласно п.5 ч. 2 ст. 21 Закона 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.

Поскольку рассматриваемая реклама размещена в оконном проеме, являющемся конструктивной частью здания магазина информационным полем на улицу, то данный факт указывает на признаки нарушения п.5 ч.2 ст.21 Закона о рекламе.

Кроме того, в соответствии с п. 6 ч. 2 ст.21 Закона о рекламе, реклама алкогольной

продукции не должна размещаться в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Новосибирским УФАС России установлено, что от остановочного павильона (магазина-закусочной «Пинта») на котором размещена реклама алкогольной продукции, до здания Культурно - досугового центра им. К.С. Станиславского (адрес: г. Новосибирск, ул. Котовского, д. 2) – 91 м. Замер осуществлен с использованием справочника «2ГИС» (Акт от 24.04.2017 г.).

Статус Культурно - досугового центра им. К.С. Станиславского подтвержден Выпиской из ЕГРЮЛ.

Ответственность за нарушение требований ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламодатель (ст. 38 Закона о рекламе).

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

Согласно материалам дела, деятельность в магазине осуществляет ООО «Хмель» (ИНН 5401326707, юридический адрес: 630015, г. Новосибирск, пр-т Дзержинского, д. 6, ОГРН 1095401006183, дата: 25.06.2009 г.).

ООО «Хмель» представило в адрес Новосибирского УФАС России Отзыв на Определение об отложении и продление срока рассмотрения дела от 02.06.17г. (вх№ б/н от 29.06.17г.), согласно которому, документы, являющиеся основанием для размещения указанной рекламы у лица отсутствуют. Реклама в оконных проемах была размещена в январе 2017 года и устранена 2 мая 2017 года.

Данная реклама не может считаться рекламой пива, так как на изображении размещается девушки с желтыми кружками и большой банкой, вместе с тем, слова «пиво» на изображениях нет. Основываясь на данные 2ГИС, расстояние от оконных проемов до входа ДК «Металлург» составляет 102 метра, а не 91 м. как указано антимонопольным органом.

-Ассортиментный перечень алкогольной продукции имеющийся в продаже на апрель 2017 года составлял : пиво разливное в кегах 25 сортов, пиво бутылочное - 24 вида.

Новосибирское УФАС России не согласно с позицией Общества на основании следующего.

В соответствии с п. 16 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации N 37 от 25.12.1998, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Наличие названия сортов пива: «Krigel», «Бочковое светлое», «Чешский джбанек» (написание на чешском языке), «Три медведя» и изображения больших кружек с содержимым золотистого цвета на рекламных плакатах, определяет

рекламируемый товар в качестве пивного продукта.

В ходе проверки антимонопольный орган выявил и документально зафиксировал, что Общество, разместив в оконных проемах магазина-закусочной «Пинта», информацию о наличии в ассортименте спиртных напитков, допустило распространение рекламы алкогольной продукции и не предприняло необходимых и достаточных мер по недопущению такого распространения при наличии реальной возможности. Кроме того, указанная реклама была расположена на расстоянии менее ста метров от культурного учреждения.

Месторасположение магазина, а именно, удаленность от культурного учреждения ДК "Металлург", в котором проходят концерты, праздничные мероприятия, театральные представления для взрослой аудитории и для детей, на менее чем 100 м., указывает на нарушение п. 6 ч. 2 ст.21 Закона о рекламе.

03.07.17г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представитель ООО «Хмель» согласился с наличием в действиях Общества вменяемых антимонопольным органом нарушений, признав факт размещения указанной рекламы с нарушением требований рекламного законодательства.

Также представитель сообщил, что рассматриваемый плакат был демонтирован в мае 2017г., однако документальных подтверждений в антимонопольный орган представлено не было.

Принимая во внимание вышеизложенное, ООО «Хмель» является рекламодателем и рекламодателем рассматриваемой рекламы, допустившем нарушения п.п.5,6 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

Согласно п.4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Ненадлежащая реклама не допускается.

Комиссией Новосибирского УФАС России по делу № 40/17 от 11.07.17г. реклама, распространенная в апреле 2017 г. в оконных проемах магазина-закусочной «Пинта» (адрес: остановочный павильон остановки общественного транспорта «ДК Metallург», ул. Котовского, д. 10 к.4, в г. Новосибирске следующего содержания: «Krigel» с изображением девушки с бокалами; «Три медведя _ Глоток природы» (с изображением бокала); «Дарим качество _ Бочковое светлое _ фильтрованное непастеризованное _ В трешку _ Акция»; «Чешский джбанек (написание на чешском языке) _ Джбанек – чешская мера пива _ Чрезмерное употребление алкогольной продукции вредит вашему здоровью», признана ненадлежащей,

а ООО «Хмель» (ИНН 5401326707, юридический адрес: 630015, г. Новосибирск, пр-т Дзержинского, д. 6, ОГРН 1095401006183, дата: 25.06.2009 г.) нарушившим требования:

- п.5 ч. 2 ст. 21 Закона 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;
- п. 6 ч. 2 ст.21 Закона о рекламе, реклама алкогольной продукции не должна

размещаться в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Согласно ч.4 ст. 38 ФЗ «О рекламе», нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Дата совершения административного правонарушения – 17.04.2017г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, в действиях ООО «Хмель» (ИНН 5401326707, юридический адрес: 630015, г. Новосибирск, пр-т Дзержинского, д. 6, ОГРН 1095401006183, дата: 25.06.2009 г.) содержится правонарушение, предусмотренное ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Материалами дела установлено, что ООО «Хмель» имела возможность не совершать рассматриваемое правонарушение, также Обществом не были приняты все необходимые меры для соблюдения законодательства о рекламе.

Согласно п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

На основании п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II 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.

Новосибирским УФАС России не установлено наличие повторного совершения однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Согласно документам, предоставленным ООО «Хмель», Новосибирским УФАС России установлено, что Общество относится к субъектам малого предпринимательства.

Согласно ч.3 ст. 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Срок давности привлечения ООО «Хмель» к административной ответственности, установленный ст.4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Учитывая характер правонарушения, материальное положение лица, наличие смягчающих обстоятельств, при отсутствии отягчающих обстоятельств (, установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь п.1 ст.4.1.1., ст.14.3, ст.23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1.Признать общество с ограниченной ответственностью ООО «Хмель» (ИНН 5401326707, юридический адрес: 630015, г. Новосибирск, пр-т Дзержинского, д. 6, ОГРН 1095401006183, дата регистрации в качестве юридического лица: 25.06.2009 г.) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2.Применить к обществу с ограниченной ответственностью ООО «Хмель» (ИНН 5401326707, юридический адрес: 630015, г. Новосибирск, пр-т Дзержинского, д. 6, ОГРН 1095401006183, дата регистрации в качестве юридического лица: 25.06.2009 г.) меру административной ответственности в виде предупреждения.