

Заместитель руководителя – начальник отдела начальник отдела контроля рекламы и рынка финансовых услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия (далее - Мордовское УФАС России) , рассмотрев протокол об административном правонарушении № 13 от 31.01.2017г. и материалы дела № 30/1-р/адм об административном правонарушении, возбужденного **в отношении должностного лица – Индивидуального предпринимателя Б** (ИНН; ОГРНИП; дата рождения:: место рождения:: адрес (место регистрации):: р/с, к/с в филиале»),

УСТАНОВИЛ:

В рамках дела № 693/15-Р (2016) по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе рассмотрены обстоятельства распространения в городе Саранске Республики Мордовия в марте – декабре 2016 года *наружной рекламы «СССР – ПИВО Традиции прошлого живое пиво»*, сопровождаемой графическими изображениями герба и знака качества СССР, «*живое пиво СССР – ПИВО сюда не зарастет народная тропа*», сопровождаемой фотоизображением деревянного бочонка в обрамлении веток хмеля, а также графическими изображениями герба и знака качества СССР, размещенной с использованием рекламных конструкций (двух настенных панно), установленных на фасаде магазина «СССР-ПИВО» (ул.Миронова, д.1, пом.1). Решением Комиссии Мордовского УФАС России от 30.12.2016 № 909 такая реклама была признана ненадлежащей, нарушающей требования пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе». По установленному факту нарушения законодательства о рекламе в отношении Индивидуального предпринимателя Б. в последующем был составлен протокол об административном правонарушении № 13 от 31.01.2017г., согласно которому названному должностному лицу вменяется совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Протокол об административном правонарушении № 13 от 31.01.2017г. составлен в отсутствие Индивидуального предпринимателя Б., надлежащим образом извещенной о времени и месте составления такого протокола, и копия составленного протокола направлена по адресу регистрации Индивидуального предпринимателя Б.

Содержание протокола об административном правонарушении № 13 от 31.01.2017г. соответствует требованиям статьи 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, каких-либо нарушений при его составлении не выявлено.

С учетом изложенного, протокол об административном правонарушении № 13 от 31.01.2017г. рассмотрен в порядке статей 25.15, 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отсутствие Индивидуального предпринимателя Б.

Административное правонарушение выразилось в следующем.

В Мордовское УФАС России поступило обращение гражданина Б. от 27.10.2016, перенаправленное из Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике

Мордовия с письмом от 03.11.2016 № 02/6352-04.10.16 (вх.№5279 от 10.11.2016), в котором сообщается о факте размещения рекламы алкогольной продукции на фасаде дома 1 по улице Миронова в городе Саранске, в подтверждение чего к обращению приложены фотографии.

Поступившие сведения стали поводом для проведения специалистами Мордовского УФАС России наблюдения за соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе на территории городского округа Саранск Республики Мордовия, в результате которого было выявлено наружное оформление фасада магазина «СССР - ПИВО» (город Саранск (Пролетарский район), улица Миронова, дом 1) с использованием двух носителей (настенных панно), содержащих следующую информацию (акт осмотра территории от 11.11.2016г.):

- на козырьке входной группы (общий вход) магазинов «ПРОДУКТЫ» и «СССР - ПИВО» установлено настенное панно, на поверхности которого на ярко красном фоне нанесены текстовые надписи контрастного жёлтого цвета «СССР – ПИВО *Традиции прошлого живое пиво*», оформленные графическими изображениями герба и знака качества СССР;

- на торцевом фасаде дома, на уровне первого этажа, установлено настенное панно, на поверхности которого на ярко красном фоне нанесены текстовые надписи контрастного жёлтого и белого цвета «*живое пиво СССР – ПИВО сюда не зарастет народная тропа*», оформленные фотоизображением деревянного бочонка в обрамлении веток хмеля, а также графическими изображениями герба и знака качества СССР.

Совокупность демонстрируемой в наружном оформлении магазина «СССР – ПИВО» информации напрямую вызывает ассоциацию с конкретным товаром – живым пивом, к которому в обиходном смысле относится разливное пиво, предлагаемое как основной товар в специализированном предприятии торговли «СССР – ПИВО», для привлечения внимания к которому в наружном оформлении эффективно используются элементы дизайна - контрастные текстовые надписи «СССР – ПИВО *Традиции прошлого живое пиво*», «*живое пиво СССР – ПИВО сюда не зарастет народная тропа*», герб, знак качества СССР, деревянный бочонок в обрамлении веток хмеля, что формирует и поддерживает интерес неопределенного круга лиц к продавцу такого пива, и тем самым способствует его продвижению на рынке, что по всем признакам соответствует понятию рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с помощью 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 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности, либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Согласно пункту 3 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектом рекламирования рассматриваемой рекламы является специализированная торговая деятельность продавца разливного («живого») пива, индивидуализируемая коммерческим обозначением «СССР – ПИВО».

Рассматриваемая реклама продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО» распространена с использованием рекламных конструкций (двух настенных панно), установленных на фасаде жилого дома № 1 на улице Миронова в городе Саранске, в непосредственной близости от входа в помещения двух магазинов «СССР – ПИВО» и «ПРОДУКТЫ».

В помещении магазина «СССР – ПИВО» розничную торговлю пивом осуществляет ИП Б., что подтверждается договором аренды нежилого помещения от 01.03.2016г. (имеется в материалах дела), заключенным между гр. К. и ИП Б.

Б зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя за основным государственным регистрационным номером индивидуального предпринимателя, что подтверждается свидетельством о внесении записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей, выданным Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 3 по Республике Мордовия, серия.

Согласно сведениям об индивидуальном предпринимателе – Б., размещенным на официальном сайте Федеральной налоговой службы egrul.nalog.ru (распечатка по состоянию на 15.12.2016 имеется в материалах дела), основным видом деятельности названного ИП является деятельность в области фотографии (ОКВЭД 74.20), одним из дополнительных видов деятельности – *торговля розничная пивом в специализированных магазинах* (ОКВЭД 47.25.12).

Специализированная направленность предпринимательской деятельности ИП Б. на розничную торговлю пивом, в том числе разливным, подтверждается ассортиментным перечнем продукции, реализуемой в магазине «СССР – ПИВО», и журналом учета объема розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции (имеются в материалах дела).

Следовательно, наружная реклама продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО» со дня организации торговли распространяется в предпринимательских интересах ИП Б. (г.Саранск, ул.Миронова, д.1, магазин «СССР – ПИВО»), выступившей рекламодателем и рекламораспространителем такой рекламы.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодаделец - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

К рекламе пива и его продавца законодательством Российской Федерации

установлены специальные требования и ограничения.

Пиво относится к алкогольной продукции, что следует из норм статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта алкогольной и спиртосодержащей продукции».

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 Федерального 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.

В соответствии с частью 3 статьи 21 Федерального закона «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 соответствии с частью 4 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» специальные требования и ограничения, установленные настоящим Федеральным законом в отношении 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.

Следовательно, наружная реклама продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО», распространяемая с марта по декабрь 2016 года с использованием рекламных конструкций, установленных на фасаде магазина «СССР-ПИВО» (ул.Миронова, д.1, пом.1), и без предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкоголя (пива), нарушает требования пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», в связи с чем является ненадлежащей.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частями 6 и 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» определено, что *рекламодатель* несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 настоящего Федерального закона, а *рекламораспространитель* несет ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 5 статьи 21 настоящего Федерального закона.

В рассматриваемом случае Индивидуальный предприниматель Б. (ИНН; ОГРНИП) одновременно выступила рекламодателем и рекламораспространителем, чьими действиями опосредовано и выражено распространение ненадлежащей рекламы продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО».

Индивидуальный предприниматель Б. имела и правовую, и реальную возможность выполнить обязанность по соблюдению требований законодательства о рекламе, однако она не проявила разумной заботливости и осмотрительности по соблюдению требований, установленных пунктом 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», следствием чего стало распространение ненадлежащей рекламы, за что предусмотрена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - 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.

В соответствии со статьей 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Примечание. Под должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Исследовав и оценив обстоятельства настоящего дела в их совокупности, уполномоченное должностное лицо территориального антимонопольного органа пришло к следующим выводам.

Индивидуальный предприниматель Б. (сеть магазинов разливного пива «СССР-ПИВО»), реализуя свою волю по распространению рассматриваемой

рекламы алкогольной продукции (пива), обязана была учитывать запреты, установленные пунктом 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», и при этом имела возможность не нарушать их.

Между тем, Индивидуальный предприниматель Б. не проявила необходимой заботливости и осмотрительности для выполнения возлагаемых на неё Законом обязанностей, и названным предпринимателем не были предприняты все зависящие меры по соблюдению требований пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», тем самым она пренебрежительно отнеслась к исполнению своих обязанностей соблюдать требования законодательства о рекламе, вследствие чего распространила ненадлежащую рекламу, посредством которой на протяжении длительного периода (с марта по декабрь 2016 года), то есть на протяжении десяти месяцев, продвигалась предпринимательская деятельность продавца алкогольной продукции (пива) с использованием рекламных конструкций, установленных на фасаде жилого дома № 1 по ул.Миронова в г.Саранске, и без предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкоголя (пива).

Частью 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрено, что 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.

В рассматриваемом случае вина должностного лица - Индивидуального предпринимателя Б. заключается в игнорировании законодательно установленных запретов на распространение наружной рекламы алкоголя и непринятии исчерпывающих мер по соблюдению установленных норм и правил рекламного законодательства.

Учитывая изложенное, следует признать, что Индивидуальный предприниматель Б. (ИНН; ОГРНИП), при попустительстве которой распространялась ненадлежащая реклама продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО», распространяемая с марта по декабрь 2016 года с использованием рекламных конструкций, установленных на фасаде магазина «СССР-ПИВО» (ул.Миронова, д.1, пом.1), и без предупреждения о вреде чрезмерного потребления алкоголя (пива), виновна

в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена санкциями части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Местом и временем совершения рассматриваемого правонарушения является город Саранск Республики Мордовия, улица Миронова, дом 1, где с марта по декабрь 2016 года осуществлено распространение ненадлежащей наружной рекламы продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО».

В силу части 1 статьи 29.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения.

С учетом норм части 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях давность привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе исчисляется сроком в один год.

Соответственно, на дату вынесения настоящего постановления срок привлечения к административной ответственности по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не истек.

Индивидуальный предприниматель Б. прекратила распространение ненадлежащей рекламы продавца разливного («живого») пива «СССР – ПИВО» по вышеназванному адресу (г.Саранск, ул.Миронова, д.1), о чем свидетельствует фотоотчет, поступивший с электронного адреса года на электронную почту Мордовского УФАС России to13@fas.gov.ru.

Однако Индивидуальный предприниматель Б. не прекратила распространение такой рекламы по другому адресу (г.Саранск, ул.Веселовского, д.33, магазин «СССР-ПИВО»), о чем свидетельствует акт осмотра от 10.02.2017г. и определение Мордовского УФАС России от 10.02.2017 № 72 о возбуждении дела об административном правонарушении № 59/4-р/адм и проведении административного расследования, копии которых приобщены к материалам настоящего дела, что является обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

В процессе административного производства не установлено фактов привлечения Индивидуального предпринимателя Б (ИНН; ОГРНИП) к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства в течение 2016 года и до 27 февраля 2017 года, при том, что Индивидуальный предприниматель Б. включена в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства в качестве микропредприятия, о чем свидетельствует распечатка сведений из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (находятся в открытом доступе на сайте Федеральной налоговой службы <https://rmsp.nalog.ru/search.html>).

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации 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.

Уполномоченное должностное лицо антимонопольного органа, учитывая законодательно установленную меру послабления по замене административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение, находит, что в отношении Индивидуального предпринимателя Б. (ИНН; ОГРНИП), виновной в совершении административного правонарушения, санкции по которому предусмотрены частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, как к должностному лицу, относящемуся к субъектам малого предпринимательства, может быть применена мера административного наказания в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации 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.

В силу положений части 1 и части 2 статьи 1.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения. Закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

На основании приведенных положений Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и установленных в процессе административного производства обстоятельств применение к Индивидуальному предпринимателю Б. (ИНН; ОГРНИП) административного наказания в виде предупреждения будет отвечать принципам соразмерности и справедливости наказания, соответствующим характеру совершенного административного правонарушения, и при этом позволит достичь предупредительные цели, установленные частью 1 статьи 3.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а также обеспечить соответствующую защиту охраняемым Законом государственным и общественным интересам.

Руководствуясь пунктом 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», а также статьями 1.7, 3.1, 3.4, частью 1 статьи 4.1.1, частью 1 статьи

14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать **должностное лицо – Индивидуального предпринимателя Б** (ИНН; ОГРНИП; дата рождения:; место рождения:; адрес (место регистрации):; р/с, к/с в филиале») нарушившей часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, поскольку ею не соблюдены требования пункта 5 части 2 и части 3 статьи 21 Федерального закона «О рекламе».

2. Заменить **должностному лицу — Индивидуальному предпринимателю Б** (ИНН; ОГРНИП) административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

3. В соответствии со статьей 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях **предупредить должностное лицо – Индивидуального предпринимателя Б** (ИНН; ОГРНИП) об административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, предусмотренной статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации 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 опротестовано.

Заместитель руководителя Управления –

начальник отдела