ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 31-14.3 ч.1/16

об административном правонарушении

27 апреля 2016 года г. Челябинск

Я, заместитель руководителя-начальник отдела контроля за рекламой о недобросовестной конкуренцией Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России), Соболевская Татьяна Михайловна, рассмотрев материалы административного дела № 31-14.3 ч.1/16, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <…> _____ года рождения, место рождения:_____, зарегистрирована по адресу:_____ паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан:_____

_____, дата выдачи: _____, ИНН _____, ЕГРИП_____ _____, дата регистрации _____ (далее – ИП <…>). по факту распространения 06 октября 2015 года в городе Челябинске по адресу: ул. Бр. Кашириных, д. 160, рекламы, в которой:

присутствует демонстрация процесса потребления алкогольной продукции, что нарушает пункт 3 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

содержатся сведения «Бухен хауз», воспринимаемые как иностранное выражение, приводящие к искажению смысла информации, нарушающие пункт 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

в отсутствие ИП <…>, надлежащим образом извещенной о времени и месте рассмотрения дела,

в присутствии главного специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России Соболь Н.В.,

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Управления наружной рекламы и информации Администрации города Челябинска об оценке информации, размещенной на конструкции, принадлежащей магазину разливного пива «Бухен хауз», расположенной по адресу: г. Челябинск, ул. Академика Королева, д. 27 на предмет отнесения её к непристойной рекламе.

Специалистами Челябинского УФАС России 06 октября 2015 года осуществлен осмотр информации, по указанному в обращении адресу, о чем составлен акт осмотра. В ходе осмотра установлено, что на первом этаже здания, расположены два объекта торговли, имеющие один общий вход с улицы. Над входом размещена конструкция со сведениями «Продуктовый магазин Клен». Справа от входа на фасаде размещены плакаты со сведениями: «Бухен хауз Первая пивная лавка», а также изображение бочки, людей, кружек с пенным напитком. При входе внутрь каждый торговый объект имеет свою входную дверь. На одной из входной двери размещен плакат со сведениями: «Бухен хауз 24 часа». В данном торговом объекте уголок покупателя отсутствует.

По данным программы «2 ГИС.Челябинск» угловой жилой дом с административными помещениями на пересечении улиц Бр. Кашириных и Академика Королева имеет адрес: г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 160 и г. Челябинск, ул. Академика Королева, д. 27.

В целях осуществления государственного контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе и установления лица, осуществляющего торговую деятельность в магазине «Бухен хауз Первая пивная лавка» специалистами Челябинского УФАС России 09 ноября 2015 года в указанном магазине приобретен товар – чипсы. Согласно кассовому чеку адрес магазина «Бухен хауз»: г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 160. Деятельность в указанном магазине осуществляет ИП Кривощекова А.Е.

Челябинским УФАС России в отношении ИП <…> возбуждено дело по признакам нарушения пункта 3 части 5 статьи 5 и пункта 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе»,

ИП <…> в объяснениях указала, что при изготовлении рекламы воспользовалась информацией, размещенной в свободном доступе в сети «Интернет» и указала сведения «Бухен хауз». 11 ноября 2015 года после выхода сюжета на телеканале «СТС» о рекламе её магазина «Бухен хауз» удалила информацию и 13 ноября 2015 года разместила рекламу со сведениями «Бочонок» и изображением еды на фоне образов людей. ИП <…> пояснила, что реализует пивную продукцию в данном магазине, услуги заведения общественного питания не предоставляет.

Челябинским УФАС России установлено следующее.

В городе Челябинске по адресу: ул. Братьев Кашириных, д. 160/ул. Академика Королева, д. 27 на фасаде здания магазина, осуществляющего реализацию пивной продукции, размещены плакаты со сведениями: «Бухен хауз Первая пивная лавка», а также изображением бочки, людей, кружек с пенным напитком.

Данный факт подтверждается актом осмотра от 06 октября 2015 года, составленным специалистами Челябинского УФАС России.

В указанном магазине деятельность осуществляет ИП <…>, что подтверждается договором аренды нежилого помещения от 26 мая 2015 года, заключенным между ИП <…> и <…>

Согласно пункту 1.1. договора Арендодатель предоставляет Арендатору во временное пользование нежилое помещение № 6 по адресу: г. Челябинск, ул. Бр. Кашириных, д. 160.

Федеральный закон «О рекламе» определяет рекламу как информацию, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Присутствующая на лицевом фасаде здания по адресу: г. Челябинск, ул. Братьев Кашириных, д. 160 информация «Бухен хауз Первая пивная лавка» с изображением бочки, людей, кружек с пенным напитком является рекламой данного торгового объекта.

Пунктом 3 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» установлен запрет на демонстрацию в рекламе процесса потребления алкогольной продукции. При этом запрет на демонстрацию процесса потребления алкогольной продукции распространяется не только на рекламу алкогольной продукции, но и на рекламу иных объектов рекламирования и социальную рекламу, если в ней содержится информация, формирующая интерес к определенному лицу, товару и способствующая продвижение его на рынке.

К признакам демонстрации процесса потребления алкогольной продукции, в первую очередь, относится показ в рекламе человека, пьющего алкогольную продукцию, держащего в руках бокал, стакан, кружку и т.п. с алкогольной продукцией, открытую бутылку, бочку, пакет, банку для алкогольной продукции. (Постатейный комментарий к Федеральному закону «О рекламе» авторы: Бадалов Д.С., Василенкова И.И., Карташов Н.Н., Котов С.Ф., Никитина Т.Е.).

Присутствующие в рекламе изображения людей, держащих во рту кружки с пенным напитком воспринимаются как демонстрация процесса употребления алкогольной продукции, в связи с чем, реклама нарушает пункт 3 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», в рекламе не допускается использование иностранных слов и выражений, которые могут привести к искажению смысла информации.

Согласно немецко-русскому словарю, размещенному по ссылке http://www.вокабула.рф/%D1%81%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D1%80%D0%B8/%D0%BD%D1%80%D1%81/ слово «buchen» в переводе с немецкого означает бронировать, заказывать, а слово «house» – дом.

В рассматриваемом случае реклама содержит иностранные слова (выражения), которые выполнены в русской транскрипции, а именно «Бухен хауз».

В русском языке слова и словосочетание «Бухен хауз» отсутствуют.

В то же время в русском языке употребляется множество синонимов к словам и фразам «алкоголь» и «употребление алкоголя», схожих по звучанию со словом «бухен».

Таким образом, словосочетание «Бухен хауз» может восприниматься в значении «употребление алкогольной продукции».

Использование данного словосочетания в рекламе искажает смысл изложенной информации, поскольку в совокупности с изображением процесса употребления алкогольной продукции воспринимается негативно в значении «распитие алкогольной продукции» в данном заведении (доме).

Как следует, из объяснений ИП <…> услуги заведения общественного питания в магазине не оказываются.

Поскольку присутствующее в рекламе словосочетание «Бухен хауз» воспринимается как иностранное выражение, которое приводит к искажению смысла информации, реклама нарушает пункт 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, при принятии решения приняты во внимание результаты интерактивного опроса, проведенного Челябинским УФАС России.

Так, в целях выяснения общественного мнения Челябинским УФАС России проведен опрос с 10 ноября 2015 года по 17 ноября 2015 года на сайте www.chel.fas.gov.ru по следующим вопросам:

Считаете ли Вы, что в данной рекламе демонстрируется процесс употребления алкогольной продукции?

Считаете ли Вы словосочетание «Бухен хауз» иностранным выражением?

Может ли словосочетание «Бухен хауз» используемое в рекламе, восприниматься в значении «употреблять спиртные напитки»?

По итогам опроса 60 % опрошенных ответили, что в данной рекламе демонстрируется процесс употребления алкогольной продукции. 48 % опрошенных считает, что словосочетание «Бухен хауз» является иностранным выражением. 62 % опрошенных указали, что словосочетание «Бухен хауз» используемое в рекламе, может восприниматься в значении «употреблять спиртные напитки».

Также посетителям сайта www.chel.fas.gov.ru было предложено направить на электронную почту Челябинского УФАС России to74@fas.gov.ru ответ на следующий вопрос «Что, по Вашему мнению, означает словосочетание «Бухен хауз».

На электронную почту Челябинского УФАС России поступило 14 ответов, в которых высказано мнение о том, что словосочетание «Бухен хауз» означает «Дом, где пьют» либо «Дом для употребления алкоголя».

Результаты интерактивного опроса, проведенного Челябинским УФАС России, а также письменные мнения, поступившие от посетителей сайта являются доказательствами того факта, что респонденты воспринимают данную рекламу как ненадлежащую.

Распространение ненадлежащей рекламы также установлено решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 28 января 2016 года.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» предусмотрена ответственность рекламодателя.

Согласно статье 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы

лицо.

Рекламодателем указанной рекламы следует признать ИП Кривощекову А.Е., как продавца товаров в магазине, использующего коммерческое обозначение «Бухен хауз Первая пивная лавка».

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусмотрено, что нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятьсот рублей; должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

11 марта 2016 года должностным лицом Челябинского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении и возбуждено дело об административном правонарушении в отношении ИП Кривощековой А.Е. по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Поводом к возбуждению административного дела послужило непосредственное обнаружение должностным лицом Челябинского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

ИП <…> зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя, поэтому она подлежит административной ответственности как должностное лицо.

Материалами дела установлено, что ИП <…>, в отсутствие объективно непреодолимых препятствий, имела реальную возможность осуществить контроль за распространением рекламной информации, однако ей не были приняты соответствующие меры по контролю за рекламной информацией, что доказывает факт наличия у ИП <…> вины в совершении вменяемого ей нарушения пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

ИП <…> осознавала противоправный характер своих действий при размещении рекламы, в которой: присутствует демонстрация процесса потребления алкогольной продукции, что нарушает пункт 3 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а также содержатся сведения «Бухен хауз», воспринимаемые как иностранное выражение, приводящие к искажению смысла информации, нарушающие пункт 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», предвидела их вредные последствия и желала наступления таких последствий или сознательно их допускала либо относилась к ним безразлично.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет один год со дня совершения административного правонарушения (часть 1 статьи 4.5 КоАП РФ).

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного суда РФ от 8.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» рассматривая дела о привлечении лиц к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе, суды должны учитывать, что срок давности привлечения к административной ответственности начинает течь с момента совершения такого правонарушения, а не с момента принятия антимонопольным органом решения о нарушении законодательства о рекламе.

Актом осмотра, составленным специалистами Челябинского УФАС России зафиксировано нарушение рекламного законодательства 06 октября 2015 года, соответственно, срок привлечения к административной ответственности, рекламодателя данной рекламы ИП <…>, истекает 06 октября 2016 года, в связи с чем, привлечение ИП <…> к административной ответственности осуществляется в

пределах срока давности.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих надлежащему соблюдению ИП <…> требований законодательства РФ о рекламе, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ИП <…> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно – для соблюдения требований пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 1 части 5 статьи 5 Федерального закона «О рекламе». Однако ИП <…> не приняла необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе.

При таких обстоятельствах ИП <…> признается виновной в совершении административного правонарушения по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, исключающих вину ИП <…> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

От ИП <…> каких-либо ходатайств при рассмотрении дела об административном правонарушении не поступило.

С учетом изложенного, принимая во внимание привлечение ИП <…> к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства впервые, устранение нарушения, ей может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно – административный штраф в размере четырех тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <…> _____ года рождения, место рождения:_____, зарегистрирована по адресу:_____ паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан:_____

_____, дата выдачи: _____, ИНН _____, ЕГРИП_____ _____, дата регистрации _____

виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к ИП <…> административное наказание в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в размере **4 000 (четыре тысячи) рублей**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111626000016000140, ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по

Челябинской области (для Челябинского УФАС России), отделение Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 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 настоящего Кодекса, 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 составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации 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 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.

После уплаты штрафа копии документов, свидетельствующих об уплате административного штрафа, просим представить в Челябинское УФАС России по факсу (351) 263-18-39 либо по адресу г. Челябинск, пр. Ленина, д. 59, каб. 325.

Постановление объявлено 27 апреля 2016 года в отсутствие ИП <…>