

27 апреля 2017 года
Петрозаводск

г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) Бабкин Константин Евгеньевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/22-2017, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <1>, по факту нарушения требований части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие <1> надлежащим образом уведомленной о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 07.02.2017 по делу №03-02/44-2016 реклама следующего содержания: «Холостяк» Пенное живое Квас Вяленая рыбка и многое другое» с изображением бочки, стакана и кружки с пенным напитком, размещенная в СМИ, была признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Рекламный блок размещался в следующих выпусках рекламно-информационной газеты «Все обо всем - Костомукша» (далее – газета): от 22.07.2016 №28, от 29.07.2016 №29, от 05.08.2016 №30, от 12.08.2016 №31, от 19.08.2016 №32, от 26.08.2016 №33, от 02.09.2016 №34, от 09.09.2016 №35, от 16.09.2016 №36, от 23.09.2016 №37, от 30.09.2016 №38, от 07.10.2016 №39, от 14.10.2016 №40, от 21.10.2016 №41.

ИП <1> являясь учредителем и главным редактором газеты, отвечая на запрос Карельского УФАС России от 20.10.2016 №03-01/130/4017 с письмом от 31.10.2016 (вх. №4819) предоставила договор на производство, размещение и распространение рекламы от 10.01.2016, заключенный между ИП <2>, (рекламораспространитель) и индивидуальным предпринимателем <> (рекламодатель). Кроме того, ИП <1> предоставила копию заявки ИП <2>. на размещение рекламного материала в газете с копией макета, согласованного последним.

Входе рассмотрения дела №03-02/44-2016 было установлено следующее.

В силу статьи 3 ФЗ «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; объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Вышеуказанная информация на основании статьи 3 ФЗ «О рекламе» была признана рекламой.

Внимание потребителей в рекламе акцентируется на объекте рекламирования - магазине «Холостяк», указывается его адрес, режим работы (вс-чт 11-22, пт-сб. 11-23), информация об основном ассортименте продукции – пенное, живое, квас, сведения о сопутствующих товарах: вяленая рыбка и многое другое. Кроме того, в рекламе имеется изображение бочки, стакана и кружки с пенным напитком, что с надписью «пенное, живое» ассоциируются с рекламой продажи алкогольной продукции, в частности пива.

Алкогольная продукция - 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, сидр, пуаре, медовуха (пункт 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»).

Как разъяснил Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 информационного письма от 25.12.1998 №37 информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Согласно информации ЕГРИП дополнительным видом деятельности ИП <2> является розничная торговля пивом в специализированных магазинах (код 47.25.12).

По информации Администрации Костомукшского городского округа по вышеуказанным адресам, в том числе по адресу, указанному в рекламе (ТЦ «Адмирал», 1 этаж) в г. Костомукше, находятся магазины «Холостяк», в

которых индивидуальный предприниматель <2> осуществляет деятельность по продаже в том числе разливного пива.

Следует также отметить, что в информационно-коммуникационной сети «Интернет» в социальной сети «ВКонтакте» зарегистрирована страница «Магазин разливного пива «Холостяк» (адрес страницы: <https://vk.com/public105329225>), на стене которой размещена реклама идентичная рекламному блоку, размещаемому в вышеуказанных выпусках газеты. Кроме того, на данной странице указаны адреса магазинов «Холостяк» (ул. Калевала, 3 и Октябрьский, 10), а также адрес, указанный в рекламе: ТЦ «Адмирал» с режимом работы (вс-чт 11-22, пт-сб. 11-23). В начале интернет страницы «Магазин разливного пива «Холостяк» представлена информация о живом пиве.

Для признания рекламы ненадлежащей комиссия рассмотрела вопрос о том, какое значение в современном русском языке придается слову «пенный».

Слово «пенный» толкуется в толковом словаре Ушакова. Д.Н. (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/923318>) как крепкий, слегка очищенный (о водке; обл. и устар.), пенное вино; в словаре русского арго (http://russian_argo.academic.ru/8672) см.: Пейте пиво пенное...; в толковом словаре Ефремовой Т.Ф. (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/efremova/209569>) крепкий, хлебный, немного очищенный (о вине, водке).

Таким образом, реклама торгового объекта с коммерческим обозначением «Холостяк» известным в городе Костомукше как магазин разливного пива может ассоциировать у потребителей с определенным напитком - пивом, а не любым другим напитком ввиду того, что эффект отождествления усиливается как самим названием торгового объекта, так и присутствующими в рекламе прилагательными, с учетом также их окончаний «Пенное» «Живое», которые традиционно в Российской Федерации ассоциируются с пивом, а не квасом.

Более того, наличие в рекламе указания на сопутствующие товары «вяленая рыбка и много другое» указывает на то, что предлагаемым напитком является пиво (у подавляющего большинства населения нет ассоциативной связи между соком, квасом, чаем, газированными и прочими напитками и с вяленой рыбой, но имеется устойчивое понимание связи пиво - вяленая рыба).

Таким образом, в совокупности информация о магазине «Холостяк» обращает внимание и поддерживает интерес к указанному торговому объекту и реализуемому в нем товару, в том числе пенному напитку, ассоциирующимся у потребителей с пивом.

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).

Поскольку статья 21 ФЗ «О рекламе» не содержит исключений из требований к содержанию рекламы алкогольной продукции для алкогольной продукции отдельных категорий, то вышеуказанное требование применяется к любым способам распространения рекламы любой алкогольной продукции.

При этом, в рассматриваемом рекламном блоке не содержится предупреждения о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции, что нарушает часть 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламораспространитель.

Исходя из информации, полученной в ходе рассмотрения дела №03-02/44-2016, в соответствии с пунктом 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП <1> является рекламораспространителем вышеуказанной рекламы.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, в виде административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ установлен срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Датами совершения административного правонарушения в данном случае являются даты выхода рекламно-информационной газеты «Все обо всем - Костомукша», содержащей ненадлежащую рекламу - от 22.07.2016 (выпуск №28), от 29.07.2016 (выпуск №29), от 05.08.2016 (выпуск №30), от 12.08.2016 (выпуск №31), от 19.08.2016 (выпуск №32), от 26.08.2016 (выпуск №33), от 02.09.2016 (выпуск №34), от 09.09.2016 (выпуск №35), от 16.09.2016 (выпуск №36), от 23.09.2016 (выпуск №37), от 30.09.2016 (выпуск №38), от 07.10.2016 (выпуск №39), от 14.10.2016 (выпуск №40), от 21.10.2016 (выпуск №41).

Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент составления протокола не истек.

Место совершения данного административного правонарушения – г.Костомукша, Республика Карелия.

В связи с изложенным 07.03.2017 должностным лицом Карельского УФАС России на адрес местонахождения редакции газеты и на адрес регистрации ИП <1> было направлено уведомление о составлении протокола в 11 часов 00 минут 14.04.2017. Указанное уведомление было получено <1> 17 и 31.03.2017 соответственно.

23.03.2017 в адрес Карельского УФАС России с письмом (вх. №1460) поступило ходатайство ИП <1> о составлении протокола в ее отсутствие.

14.04.2017 должностным лицом Карельского УФАС России в отсутствие ИП <1> был составлен протокол по делу №03-03/23-2017 об административном правонарушении.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/23-2017 от 14.04.2017 рассмотрение данного дела было назначено на 15 часов 45 минут 27.04.2017 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д 1а, каб. 518.

Указанные протокол и определение были получены ИП <1> – 19.04.2017.

Рассмотрение административного дела №03-03/23-2017 состоялось в назначенное время.

На основании вышеизложенного, должностное лицо Карельское УФАС России полагает, что в действиях ИП <1>. установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/44-2016, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

По настоящему делу в качестве обстоятельств отягчающих административную ответственность следует отметить факт повторного совершения правонарушения (дело №03-03/19-2017).

Обстоятельств смягчающих административную ответственность не установлено.

Кроме того, должностное лицо Карельского УФАС России не установило оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на

возможность прекращения производства по настоящему делу.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ИП <1> своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 3.4, 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России Бабкин Константин Евгеньевич,

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на индивидуального предпринимателя <1> за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административный штраф в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк получателя: ГРКЦ НБ Республика Карелия Банка России

БИК 048602001

Получатель: ИНН 1001041153, КПП 100101001

Управление Федерального казначейства по Республике Карелия
(Карельское УФАС России)

Счет № 40101810600000010006

ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 26000 01 6000 140

Назначение платежа: штраф за нарушение законодательства о рекламе (дело №03-03/23-2017).

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьёй 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ, штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения сроков рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа,

свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 данной статьи, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Заместитель руководителя управления
Бабкин

К.Е.