

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-153/2023 об административном правонарушении

05 апреля 2023 года

г. Пенза, ул. Урицкого

директор Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 14/14.3-153/2023, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя, по делу о нарушении пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 14.03.2023г. по делу № 058/05/21-79/2023, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в его отсутствие.

УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 28.03.2023 № 058/04/14.3-153/2023 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ИП, в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Протокола об административном правонарушении от 28.03.2023 № 058/04/14.3-153/2023 и материалов дела следует.

Решением Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/21-79/2023 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ИП по факту нарушения пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Распространяемая ИП реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 14.03.2023 в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

В соответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение административных правонарушений, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

При рассмотрении настоящего дела ИП не присутствовал. В адрес Пензенского УФАС России представил ходатайство о рассмотрении данного административного дела без его участия. Кроме того, факт нарушения законодательства о рекламе признал.

При рассмотрении материалов настоящего административного дела, прихожу к следующему.

Факт совершения ИП действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается

дставленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/21-79/2023 следует, что 16 февраля 2023 года в ходе мониторинга объектов наружной рекламы, сотрудниками Пензенского УФАС России установлено, что в оконном проеме на лицевой стороне фасада здания, справа от входа в магазина «Хмельбум», расположенного на первом этаже жилого дома № 44А на улице Урицкого (г. Пенза), размещается баннер с информацией следующего содержания:

«Натуральный продукт. Частная пивоварня Хмельбум» (с изображением банок с пивом и кружка с пенным напитком).

Изображения пиктограммы (безалкогольной продукции) на указанном баннере отсутствует.

Согласно статье 3 ФЗ «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.

Неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны взаимоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой характеристикой рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц означает отсутствие в рекламе указания о некоем лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Рассматриваемая информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Согласно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования – товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное мероприятие, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Объектом рекламирования в рассматриваемом случае является производитель и продавец алкогольной продукции (пива), а также сама алкогольная продукция – «Хмельбумское пиво».

Поскольку в рассматриваемой рекламе отсутствует пиктограмма, указывающая на то, что рекламируемый товар является безалкогольным, такая информация воспринимается, как реклама алкогольной продукции.

Согласно пункту 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 №171 «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая изготовлена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процентов объема готовой продукции, за исключением безалкогольной продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством

ийской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как лтные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино лпанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

им образом, к алкогольной продукции относится пиво с содержанием этилового спирта не 0,5 процентов объема готовой продукции.

ум ВАС РФ в пункте 2 Постановления от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах стики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с эделенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту амирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в анных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару аточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

ответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной зукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного иториального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на цах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений зне их.

олько Федеральный закон «О рекламе» (в том числе статья 19) не содержит рпывающего перечня видов рекламных конструкций, в связи с чем рекламной :струкцией является любое техническое средство стабильного размещения. В спорном ае рассматриваемая в рамках дела рекламная надпись (изображение) было эсено на лицевой стороне фасада здания в оконном проеме и, соответственно, было авлено на привлечение внимания неопределенного круга лиц – потребителей анной рекламы, что нарушает пункт 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

ответствии с частью 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции с ржанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции эшается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется ичная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких овых объектов.

о под торговой маркой «Жигулевское» выпускается также с содержанием этилового та пять и более процентов. В соответствии с частью 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе», циальные требования и ограничения, установленные Федеральным законом в шении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу зств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением ая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или авца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим эральным законом установлены специальные требования и ограничения.

ание частной пивоварни «Хмельбум» в совокупности с надписью «Жигулевское пиво» (с рражением банок, кружек с пенным напитком) позволяет индивидуализировать данный зкт как производство пива и магазин, реализующий алкогольную продукцию, ветственно указанные в рекламе сведения воспринимаются как реклама зводителя и продавца алкогольной продукции.

рушение требований части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» рассматриваемая в рамках оящего дела реклама Жигулевского пива распространяется вне стационарного ового объекта.

тиси: «Натуральный продукт Частная пивоварня Хмельбурм (с изображением банок с тисью «Жигулевское пиво», кружек с пенным напитком)», ассоциируется с алкогольной продукцией (пивом) и формирует у потребителей рекламы именно интерес к пиву, алкогольной продукции.

Кроме того, воспроизведенная в рассматриваемой рекламе информация, размещенная на лицевой стороне фасада здания в оконном проеме, т.е. представленная значительной частью населения г. Пензы, очевидно ассоциируется у потребителя, в силу закона, с принадлежащим к взрослой возрастной категории, с алкогольной продукцией, по своему содержанию привлекает интерес к пиву «Жигулевское». Данная информация направлена на привлечение внимания и поддержание интереса к алкогольной продукции. Следовательно, такая информация является рекламой алкогольной продукции, а поэтому должна соответствовать специальным требованиям и ограничениям, установленным статьей 21 ФЗ «О рекламе».

Например, образом, учитывая вышеизложенные обстоятельства, реклама алкогольной продукции, распространяемая в оконном проеме на лицевой стороне фасада справа от входа в магазина «Хмельбум», расположенного на первом этаже жилого дома № 44А на улице Урицкого (г. Пенза), нарушает требования пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-5 статьи 21 настоящего закона несет рекламодатель.

Деятельность по вышеуказанному адресу осуществляет индивидуальный предприниматель, основной вид деятельности по ОКВЭД – 47.25.12 «Торговля розничная алкогольными напитками в специализированных магазинах».

Например, образом, рекламодателем и рекламодателем вышеуказанной рекламы является ИП .

Действия ИП были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение требований пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе», а распространяемая реклама признана ненадлежащей.

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение законодательства о рекламе, совершаемое рекламодателем и рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.1, 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза, ул. Урицкого, 44А.

Дата совершения административного правонарушения: 16 февраля 2023 года.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения,

т административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Таким образом, в действиях ИП, содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Срок давности привлечения ИП к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, на момент вынесения постановления не истек.

На основании части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении дела об административном правонарушении обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, являются:

совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП не установлено.

При рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом имущественном положении ИП не поступало.

Обстоятельств, исключающих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не установлено.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государственной мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ч. 1 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно части 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность в виде 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 рублей до пятисот тысяч рублей.

Кроме того, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение

линистративного наказания в виде предупреждения не предусмотрено ответственностью 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.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, назначенная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за первые 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.

Совершенное ИП правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным [законом](#). Федеральным [законом](#) могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания.

Учитывая характер совершенного ИП административного правонарушения, его общественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать в действиях индивидуального предпринимателя наличие состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить индивидуальному предпринимателю наказание в виде предупреждения.