

...

- о назначении административного наказания в виде штрафа
по делу № 063/04/14.3-178/2023 об административном правонарушении

13 июня 2023г.
г. Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 063/04/14.3-178/2023, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя при осуществлении контроля за

соблюдением законодательства РФ о рекламе,

В отсуствие:

ИП ... (...).

О месте и времени рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом, что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений от 15.05.2023г., чеком ккм от 15.05.2023г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80090084230543,

УСТАНОВИЛ:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России), рассмотрело обращение ... (от 29.11.2022 вх. №№ 16078/22, 16079/22, 16080/22) о несогласии с ответом заместителя руководителя Самарского УФАС России, перенаправленное прокуратурой Самарской области, сообщает следующее.

Из заявления следовало, что по адресу: Самарская область, г. Жигулевск, ул. Ново- Самарская, д. 13 расположены тенты в количестве двух штук, с четырьмя одинаковыми сторонами на каждом, которые служат в целях рекламы алкогольного напитка – пива, торговой марки «Amstel premium pilsner», рядом с павильоном по продаже продуктов быстрого питания и напитков с надписью «Шаурма – картофель фри – зерновой кофе с собой», при этом имеется предупредительная надпись о вреде чрезмерного потребления алкоголя и знак 18+.

Также к заявлению был приложен видеоматериал.

Ранее по данному факту Самарским УФАС России был сделан запрос в адрес Администрации г.о. Жигулевск (исх. № 9390 от 13.10.2022).

В ответе (вх. № 14556/22 от 28.10.2022) указано, что деятельность по адресу: Самарская область, г. Жигулевск, ул. Ново-Самарская, д. 13 осуществляет индивидуальный предприниматель ... (...) (далее – ИП ...) на основании договора аренды нежилого помещения от 17.06.2022.

Также, был представлен фотоматериал, согласно которому по адресу, г. Жигулевск, ул. Ново - Самарская, д. 13 расположены тенты в количестве двух штук, с четырьмя одинаковыми сторонами на каждом, с информацией: «Amstel premium pilsner наслаждайся жизнью здесь не торопят время...».

Кроме того, к заявлению приложена фотография с меню заведения, где расположена рассматриваемая реклама, содержащее в себе контактный номер телефона: ..., а также фото чека, в котором указан номер: ...

В связи с этим, Самарским УФАС России был сделан запрос в ПАО

«ВымпелКом» (исх. № 9389/8 от 13.10.2022).

Из ответа ПАО «ВымпелКом» следует, что номер: +... принадлежит ... на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 835804163 от 25.04.2022, номер: ... также принадлежит ... на основании договора об оказании услуг связи «Билайн» № 616818356 от 03.12.2016.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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.

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 соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания, к которым направлена реклама.

Таким образом, информация на тентах «Amstel premium pilsner наслаждайся жизнью здесь не торопят время...» подпадает под понятие рекламы, поскольку направлена на неопределенный круг лиц и имеет объект рекламирования в виде средства индивидуализации лица, а также в виде товара-пива.

На основании части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов. Реклама вина, крепленого вина и игристого вина, произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда, разрешается на выставках пищевой продукции (за исключением продуктов детского питания) и выставках организаций общественного питания, а также на специализированных ярмарках винодельческой продукции (специализированный раздел ярмарки пищевой промышленности и сопутствующих товаров).

Также, на основании 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).

Из фото/видеоматериалов не установлено наличие предупредительной надписи и конкретная крепость пива, так как крепость пива может

варьироваться от 2.8% до 8.6% согласно «ГОСТ 31711-2012. Межгосударственный стандарт. Пиво. Общие технические условия» (введен в действие Приказом Росстандарта от 29.11.2012 № 1588-ст).

Кроме того, согласно пункту 1 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна содержать утверждение о том, что употребление алкогольной продукции имеет важное значение для достижения общественного признания, профессионального, спортивного или личного успеха либо способствует улучшению физического или эмоционального состояния.

Фраза «наслаждайся жизнью здесь не торопят время» в рекламе, может подразумевать, что употребление алкоголя приносит наслаждение.

Исходя из вышеуказанного рассматриваемая реклама нарушает требования пункта 1 части 1, части 2.1, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 2.1, частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств (пункт 7 статьи 3 ФЗ «О рекламе»).

Как было установлено, деятельность по адресу: Самарская область, г. Жигулевск, ул. Ново-Самарская, д. 13 осуществляет ИП, а также контактные телефоны: ... принадлежат ...

Исходя из указанного, в действиях ИП ... содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, а именно: пункта 1 части 1, части 2.1, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

На основании пункта 2 части 1 статьи 33, частей 1, 2 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с пунктами 20, 21 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждено дело № 063/05/21-1062/2022.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

Было установлено, что тенты по адресу: Самарская область, г. Жигулевск, ул. Ново- Самарская, д. 13 с содержанием «Amstel premium pilsner наслаждайся жизнью здесь не торопят время...» являются рекламой.

В соответствии с пунктом 16 информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.12.1998 № 37 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе», информация, очевидно

ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Под маркой «Amstel» продается пиво, что подтверждается информацией на сайте <https://heinekenrussia.ru>.

Таким образом, «Amstel» ассоциируется у потребителей с пивом.

Согласно Федеральному закону 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» пиво - алкогольная продукция с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения пивного сусла, которая произведена из пивоваренного солода, хмеля и (или) полученных в результате переработки хмеля продуктов (хмелепродуктов), воды с использованием пивных дрожжей, без добавления этилового спирта, ароматических и вкусовых добавок. Допускается частичная замена пивоваренного солода зерном, и (или) продуктами его переработки (зернопродуктами), и (или) сахаросодержащими продуктами при условии, что их совокупная масса не превышает 20 процентов массы заменяемого пивоваренного солода, а масса сахаросодержащих продуктов не превышает 2 процентов массы заменяемого пивоваренного солода.

На основании 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).

В рассматриваемой рекламе отсутствует предупредительная надпись, что подтверждается видеоматериалом, приложенным к заявлению.

Соответственно, рассматриваемая реклама нарушает положение части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Также, согласно пункту 1 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна содержать утверждение о том, что употребление алкогольной продукции имеет важное значение для достижения общественного признания, профессионального, спортивного или личного успеха либо способствует улучшению физического или эмоционального состояния.

В рассматриваемой рекламе содержится фраза «наслаждайся жизнью здесь не торопят время...».

Согласно Большому толковому словарю русского языка (главный редактор ...) наслаждение - высшая степень удовольствия.

С учетом того, что данная фраза используется в рекламе алкогольного

напитка, соответственно «наслаждение» становится связано с рекламируемым товаром.

Иными словами, именно рекламируемый товар (пиво «Amstel») может предоставить потребителю удовольствие (наслаждение).

На основании указанного фразы «наслаждайся жизнью здесь не торопят время...» содержит утверждение о том, что употребление алкогольного напитка способствует улучшению физического или эмоционального состояния.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе содержится нарушение пункта 1 части 1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов. Реклама вина, крепленого вина и игристого вина, произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда, разрешается на выставках пищевой продукции (за исключением продуктов детского питания) и выставках организаций общественного питания, а также на специализированных ярмарках винодельческой продукции (специализированный раздел ярмарки пищевой промышленности и сопутствующих товаров).

Согласно информации на сайте <https://heinekenrussia.ru> в ассортименте пива «Amstel» отсутствует вид пива содержащий этиловый спирт пять и более процентов.

На основании указанного рассматриваемая реклама не содержит нарушения части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 1, частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно пункту 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

ИП ... является рекламодателем, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Заявлением;
2. Фотоматериалом;

3. Ответом ПАО «ВымпелКом» вх. № 14033-ЭП/22 от 19.10.2022;
4. Ответом Администрации г.о. Жигулевск вх. № 14556/22 от 28.10.2022;
5. Служебной запиской Самарского УФАС России от 29.12.2022;
6. Определением о возбуждении дела;
7. Договором аренды нежилого помещения от 17.06.2022.

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

Пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

В связи с тем, что нарушение устранено, что подтверждается ответом Администрации г.о. Жигулевск вх. № 14556/22 от 28.10.2022 Комиссия Самарского УФАС России пришла к выводу об отсутствии основания выдачи предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п. 42-48 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 24.11.2020 №1922, Комиссия признала ИП ..., нарушившим требования пункта 1 части 1, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы по адресу: Самарская область, г. Жигулевск, ул. Ново-Самарская, д. 13 с содержанием «Amstel premium pilsner наслаждайся жизнью здесь не торопят время...».

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Дата совершения административного правонарушения – 03.11.2022 (дата поступления заявления), место совершения административного правонарушения – ул. Лесная, д. 12, с. Солнечная поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Южный-Домашкино»), ул. Управленческая, д. 18, пос. Богатырь, г. Жигулевск, Самарская обл.

(магазин «Любимый»), 4-я линия, д. 5, с. Солнечная Поляна, г. Жигулевск, Самарская обл. (магазин «Фортуна»).

Дата совершения административного правонарушения – 29.11.2022, место совершения административного правонарушения – г. Жигулевск, ул. Ново-Самарская, д. 13 (местонахождение рекламы).

ИП ... были представлены пояснения и сведения Самарским УФАС России в определении о возбуждении дела № 063/04/14.3-178/2023 об административном правонарушении и проведении административного расследования (исх. № 1377/8 от 01.03.2023).

ИП ... не явился на составление протокола в назначенную дату и время.

Дело рассмотрено в отсутствие ИП ...

В действиях ИП .. угроза причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и технологического характера, а также имущественный вред, отсутствуют.

Факты совершения правонарушения ИП ... подтверждаются протоколом по делу № 063/04/14.3-178/2023 об административном правонарушении, а также другими материалами дела, решением по делу № 063/05/21-1062/2022.

Определяя степень виновности, следует отметить, что ИП ..., не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность в ходе рассмотрения дела не установлены.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно пункту 21 Постановления Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

ИП ... правонарушение совершено виновно, поскольку лицо, осуществляя действия по распространению рекламы, должно соблюдать требования действующего законодательства Российской Федерации, в том числе о рекламе, но не предприняло все возможные действия по его соблюдению.

На основании 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.

Согласно части 1 статьи 4.1.2 при назначении административного наказания в виде административного штрафа социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, административный штраф назначается в размере, предусмотренном санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

На основании части 2 статьи 4.1.2 КоАП РФ В случае, если санкцией статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях не предусмотрено назначение административного наказания в виде административного штрафа лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, административный штраф социально ориентированным некоммерческим организациям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в реестр социально ориентированных некоммерческих организаций - получателей поддержки, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства юридическим лицам, отнесенным к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, включенным по состоянию на момент совершения административного правонарушения в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, назначается в размере от половины минимального размера (минимальной величины) до половины максимального размера (максимальной величины) административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для юридического лица, либо в размере половины размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) для

юридического лица, если такая санкция предусматривает назначение административного штрафа в фиксированном размере.

В соответствии с частью 3 данной статьи размер административного штрафа, назначаемого в соответствии с частью 2 настоящей статьи, не может составлять менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией соответствующей статьи (части статьи) раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях для должностного лица.

ИП ... включен в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.1.2, 23.48, 29.9, 29.10, КоАП РФ, **иков на федеральных телеканалах), размещение наружной рекламы в 19 городах Российской Федерации, а также распространение видеоро**

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя ИП ... (...) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. К ИП ИП ... (...) применить меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в размере 4000 (четыре тысячи) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе», зачисляется в полном объеме на следующий счет:

...

...

Получатель: УФК по Самарской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области)

УИН:

Отправитель: ИП ...

Назначение платежа: Оплата штрафа по постановлению № 063/04/14.3-178/2023 за ИП...

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ 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 срока, указанного в части 1 настоящей статьи, 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 федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

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

Заместитель руководителя Управления

...