

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-597/2020 об административном правонарушении

03 сентября 2020 года

г. Пенза, ул. Урицкого, 12

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4/14.3-597/2020, 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 09.07.2020г. по делу № 058/05/21-371/2020, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

рассмотрение поступил протокол от 20.08.2020 № 058/04/14.3-597/2020 об административном правонарушении, составленный главным 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 20.08.2020 № 058/04/14.3-597/2020 и материалов дела следует.

Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/21-371/2020 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 09 июля 2020 года 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. Каких-либо ходатайств не заявлял.

Рассмотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

Факт совершения ИП действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в

рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается установленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/21-371/2020 следует, что в Пензенское УФАС России поступило обращение Администрации города Кузнецка Пензенской области по поводу распространения в городе Кузнецке рекламы алкогольной продукции (пива), с нарушением законодательства о рекламе.

Результатом рассмотрения Комиссией установлено, что на внешних стенах торговых объектов (кафе, баров, магазинов, магазинов азинов), находящихся на территории г. Кузнецка по адресам: г. Кузнецк, ул. Рабочая, и г. Кузнецк, ул. Осипенко, д.29, размещены два рекламных баннера следующего содержания:

1. Баннер: Hmel'Bar www.hmelbar.ru 30 сортов разливных напитков (с изображением торговых марок пива «Визит», «Самко», «Трехсосенский»...). Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью (с изображением бочонка, кружки с пенным напитком и баночки с пивом);

2. Баннер: Пивоварня частная пивоварня (с изображением торговых марок пива «Визит», «Самко», «Трехсосенский», «Копіх»...). 18+ Чрезмерное употребление пива вредит вашему здоровью (с изображением бутылок с названием «Жигулевское пиво» и стаканов с пенным напитком).

Согласно статье 3 Федерального закона «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.

Согласно письму ФАС России от 05.04.2007 № АЦ/4624, под неопределенным кругом понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу использования объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как адресованность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания на конкретного 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 Федерального закона «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 средство индивидуализации товара, а также сама алкогольная продукция – «Жигулевское пиво» и пиво, выпускаемое под брендом: «Визит», «Самко», «Трехсосенский», «Копіх».

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».

«алкогольной продукции и об ограничении потребителя (распития) алкогольной продукции» под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая изведена 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 этой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как крепкие напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

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

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

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на фасадах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений и иных объектов.

Поскольку Федеральный закон «О рекламе» (в том числе статья 19) не содержит исчерпывающего перечня видов рекламных конструкций, в связи с чем рекламной конструкцией является любое техническое средство стабильного размещения. В спорном деле все рассматриваемые в рамках дела рекламные надписи (изображения) были размещены на внешних стенах торговых объектов (магазинов) и, соответственно, были направлены на привлечение внимания неопределенного круга лиц – потребителей данной рекламы, что нарушает пункт 5 части 2 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 размещается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется личная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких объектов.

Под торговой маркой «Визит», «Самко», «Трехсосенский», «Kopix» выпускается также с содержанием этилового спирта пять и более процентов. В соответствии с частью 4 статьи 19 «О рекламе», специальные требования и ограничения, установленные Федеральным законом в отношении рекламы 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 действующим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения. Следовательно, запреты, установленные для распространения рекламы пива «Визит», «Самко», «Трехсосенский», «Kopix» с 5% содержанием спирта, также распространяются на рекламу с использованием данных торговых марок пива.

рушение требований части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» рассматриваемая в рамках настоящего дела реклама Жигулевского пива и пива торговых марок «Визит», «Самко», «Трехсосенский», «Kopix» распространяется вне стационарного торгового объекта.

тис: «30 сортов разливных напитков», «Визит», «Самко», «Трехсосенский», «Kopix», изображение бутылок с названием «Жигулевское пиво» и стаканов с пенным напитком, ассоциируется с алкогольной продукцией (пивом) и формирует у потребителей рекламы повышенный интерес к пиву, алкогольной продукции.

Кроме того, воспроизведенная в рассматриваемой рекламе информация, размещенная на наружных стенах торговых объектов (магазинов), т.е. представленная значительной частью населения г. Кузнецка, очевидно ассоциируется у потребителя, в силу закона, относящегося к взрослой возрастной категории, с алкогольной продукцией, по своему содержанию привлекает интерес к пиву «Жигулевское», «Визит», «Самко», «Трехсосенский», «Kopix». 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».

Таким образом, учитывая вышеизложенные обстоятельства, реклама алкогольной продукции, распространяемая на внешних стенах торговых объектов (магазинов), находящихся на территории г. Кузнецка по адресам: г. Кузнецк, ул. Рабочая, 180 и г. Кузнецк, ул. Осипенко, д.29 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 вышеуказанным адресам осуществляет индивидуальный предприниматель, основной вид деятельности по ОКВЭД – 47.25.12 «Торговля розничная алкогольными напитками в специализированных магазинах».

Таким образом, рекламодателем вышеуказанной рекламы является ИП

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 рекламодателем, изготовителем 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: Пензенская обл., г. Кузнецк, ул. Рабочая, 180 и г. Кузнецк, ул. Осипенко, д.29.

ля совершения административного правонарушения: май 2020 года.

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

в соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является разновидностью государственной меры 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.

За совершение правонарушения по 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.

Согласно ст. 4.1 КоАП РФ, в соответствии с ч.1 ст.4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их участникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в том числе в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса.

Согласно ч.1,2 ст.3.4 КоАП РФ предупреждение – мера административного наказания, назначаемая в официальной порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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 ходе рассмотрения дела установлено, что ИП подпадает под критерий малого и среднего предпринимательства. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекался. Совершенное ИП правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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.

Согласно п.4 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат назначению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

в качестве смягчающих обстоятельств признаются нарушение законодательства о налогах и сборах впервые, а также добровольное устранение нарушения.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Статья 51 Конституции Российской Федерации:

Каждый имеет право 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.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ 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.

Учитывая характер совершенного ИП административного правонарушения, 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 индивидуального предпринимателя виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде предупреждения.