ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3-877/2022

об административном правонарушении

«02» декабря 2022 года г. Йошкар – Ола

Протокол составлен главным специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ИП С. (<...>) по факту нарушения части 3 статьи 21, пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы «Полторашка. 42 крана разливных напитков. Найди свой кран», размещенную по адресу Республика Марий Эл, пгт.Оршанка, ул.Палантая, д.12 **(**решение по делу № 012/05/21-697/2022 от 09.11.2022).

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

Место, время совершения и событие административного правонарушения:

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, пос.Оршанка.

Время совершения административного правонарушения: с марта 2022 года (даты фиксации распространения рекламы) до 14.11.2022 (дата исполнения предписания по делу № 012/05/21-697/2022).

Сотрудниками Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) в марте 2022 установлен факт размещения рекламы «Полторашка. 42 крана разливных напитков. Найди свой кран» по адресу Республика Марий Эл, пгт.Оршанка, ул.Палантая, д.12 следующего содержания:

Определением от 13.09.2022 Марийским УФАС России возбуждено дело № 012/05/21-697/2022 по признакам нарушения части 3 статьи 21, пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» в отношении ИП С. по факту распространения рекламы

«Полторашка. 42 крана разливных напитков. Найди свой кран» по адресу Республика Марий Эл, пгт.Оршанка, ул.Палантая, д.12.

Решением Марийского УФАС России по делу № 012/05/21-697/2022 от 09.11.2022 реклама «Полторашка. 42 крана разливных напитков. Найди свой кран» по адресу Республика Марий Эл, пгт.Оршанка, ул.Палантая, д.12 признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 3 статьи 21, пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон 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.

Под объектом рекламирования понимают 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.

Проанализировав содержание спорной информации, способы её размещения и распространения, Марийское УФАС России пришло к выводу, что указанная информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, так как адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание интереса к ним и их продвижение на рынке.

Если рекламная информация представляет интерес и доступна также и иным лицам, не только входящим в ее целевую аудиторию, то направленность такой рекламы выходит за пределы целевой аудитории и относится к неопределенному кругу лиц.

Согласно Письму ФАС России от 05.04.2007 года исх. № АЦ/4624 под неопределенным кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Такой признак 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.

Согласно Письму ФАС России от 20.06.2018 № АД/45557/18 «Об оценке неопределенного круга лиц в рекламе» квалификация информации как рекламы либо иного рода информации зависит от совокупности направленности и содержания сути сведений, приведенных в такой информации.

Содержание, стиль оформления и подачи рассматриваемой информации свидетельствует о направленности на привлечение внимания неопределенного круга лиц - к представляемой алкогольной продукции.

Размещаемая на стене дома реклама направлена на привлечение внимания идущих по улице граждан, а не на покупателей в месте продажи алкоголя, поскольку любой прохожий, как совершеннолетний, так и нет, может увидеть данную рекламу.

В связи с чем, усматривается, что подобный способ размещения информации об алкогольной продукции подпадает под признаки рекламы.

Следовательно, указанная информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой.

Из содержания рекламы, следует, что объектом рекламирования является магазин «Полторашка», разливные напитки.

Согласно акту выездного обследования от 23.03.2022 и кассовому чеку от 23.03.2022 (приобретено пиво «Немецкое светлое»), в магазине «Полторашка» осуществляется реализация в том числе алкогольной продукции (пива).

В соответствии с выводами, сделанными в ходе проведения Экспертного совета (протокол заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе при Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 27.05.2022), рассматриваемая реклама является рекламой алкогольной продукции. Так, эксперты пришли к выводу, что представленная информация может рассматриваться как реклама алкогольных напитков, так как на рисунке изображено оборудование, применяемое при разливе слабоалкогольной продукции, таких как пиво, сидр и т.д. На баннере изображена пена, которая присутствует при розливе пива, присутствует слово «полторашка» которое в купе с изображением пены и соответствующего оборудования ассоциируется с розливом пива. Привлечение внимания неопределенного круга лиц к пиву в данном случае выражается в том, что рекламная конструкция содержит надпись «Полторашка», надпись «42 крана», изображение устройств для розлива

пива (пивная колонка/пивная башня), изображение пены. Надпись «Полторашка» вызывает ассоциацию с пивом, т. к. зачастую пиво продается в пластиковых бутылках емкостью полтора литра. Изображения устройств для розлива ассоциируются с пивом, т. к. представленные устройства предназначены именно для розлива пива. В рекламной конструкции видно, что из кранов вытекает не просто жидкость, а пена (которая также ассоциируется с пивом). Кроме того, данные устройства именуются пивными колонками/пивными башнями, что также вызывает у потребителя ассоциацию с пивом при виде указанных устройств. При этом квас, например, такими устройствами не разливают. Также словосочетание «42 крана» намекает на 42 сорта пива, которые разливаются в данном магазине. Следовательно, перечисленные элементы в совокупности привлекают интерес потребителей не к любому напитку, а именно к пиву.

Комиссия, учитывая приведенные выводы, сделанные в ходе проведения Экспертного совета, оценивая рассматриваемую рекламу с позиции потребителя, приходит к выводу о том, что объектом рекламирования в рассматриваемой рекламе являются в том числе алкогольные напитки (пиво).

Согласно письму ФАС России от 29.05.2020 № АК/45803/20 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.

Согласно пунктам 4 и 5 статьи 2 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» стационарным торговым объектом является торговый объект, представляющий собой здание или часть здания, строение или часть строения, прочно связанные фундаментом такого здания, строения с землей и присоединенные к сетям инженерно-технического обеспечения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров.

В соответствии с пунктом 7 статьи 2 Федерального закона № 171-ФЗ от 22.11.1995 «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» 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, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Пунктом 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе установлено, что реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Указанная рекламная конструкция располагается на стене здания, что противоречит требованиям пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

Кроме того, согласно части 3 статьи 21 Закона 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 предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции отсутствует.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о нарушении требований пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Закона о рекламе в рекламе «Полторашка. 42 крана разливных напитков. Найди свой кран», размещенной по адресу Республика Марий Эл, пгт.Оршанка, ул.Палантая, д.12.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 28 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 3 статьи 21 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламораспространитель, требований пункта 5 части 2 статьи 21 – рекламораспространитель.

В соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламопроизводитель - лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму; рекламораспространитель - лицо,

осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно сведениям, указанным на кассовом чеке приобретенного товара в магазине «Полторашка», предпринимательскую деятельность осуществляет ИП С. (<...>). Указанная рекламная конструкция располагается в месте осуществления предпринимательской деятельности ИП С.

Из изложенного следует, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы выступает ИП С.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно пункту 1 статьи 2.1 КоАП РФ 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.

В соответствии с пунктом 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, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КоАП РФ.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в отсутствии ИП С. В адрес ИП С. 15.11.2022 направлено уведомление о составлении протокола за исходящим № ОЕ/6481/22. Кроме того, в адрес ИП С. направлена телеграмма с указанием даты, времени, места составления протокола.

С протоколом ознакомлен(а),

права и обязанности разъяснены.

Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: 13 декабря 2022 года в 11 час. 45 мин. по адресу: ул.

Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000.

Даю согласие на

обработку персональных данных. _____

(ФИО, подпись лица, привлекаемого

к административной ответственности)

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)

_____2022 г. _____

(подпись)

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

_____

_____

В соответствии со ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил:

(ФИО лица, получившего протокол)

« »_____2022 г. _____(подпись)

Также сообщаем, что Вы вправе принять участие в рассмотрении дела посредством удаленного доступа через программу «True Conf» по ссылке (**https://fas1.tconf.rt.ru/c/6156791764**).

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Информацию об участии в рассмотрении дела посредством удаленного доступа необходимо сообщить в Марийское УФАС России по телефону 8 (8362) 41-76-21.

2022-1506