

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

№ 058/04/14.3-562/2021

19 июля 2021 года

г. Пенза, ул. Урицкого

руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, просмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 04/14.3-562/2021, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Мегастрой» (ИНН 5837053085, ОГРН 1135837000430; г. Пенза, ул. Кулакова, д. № 2; далее - ООО «Мегастрой»), по факту нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС России от 10.06.2021 по делу № 058/05/21-249/2021, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие представителя ООО «Мегастрой»,

УСТАНОВИЛ:

при рассмотрении поступил протокол от 05.07.2021 № 058/04/14.3-562/2021 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 ООО «Мегастрой», в связи с совершением нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Из протокола об административном правонарушении от 05.07.2021 № 058/04/14.3-562/2021 материалы дела следует.

Пензенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/21-249/2021 о нарушении законодательства о рекламе в отношении ООО «Мегастрой» по факту нарушения пункта 5 и 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О рекламе»).

Рекламираемая ООО «Мегастрой» реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 10.06.2021 по делу № 058/05/21-249/2021 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 представитель ООО «Мегастрой» не присутствовал.

д) «Мегастрой» о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении уведомлено надлежащим образом.

Изучив материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

г) совершения ООО «Мегастрой» действий по распространению ненадлежащей информации доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается представленными доказательствами.

Из материалов настоящего административного дела и дела о нарушении законодательства о рекламе № 058/05/21-249/2021 следует, что в марте 2021 года на информационной конструкции, установленной по адресу: г. Пенза, ул. Ладожская, 157 (напротив здания «Частная пивоварня «Варница»), размещена информация следующего содержания: «Варница. Частная пивоварня. Всегда свежее, живое, разливное. 1+1=3 пива бесплатно 0 рублей *при покупке 2-х бутылок разливного пива получи третью БЕСПЛАТНО!» (с изображением бутылок и указателя 50м).

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому 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 неопределённым кругом понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу использования объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как адресованность ее для неопределённого круга лиц, означает отсутствие в рекламе указания на конкретного лица или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Рассматриваемая информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой, поскольку адресована неопределённому 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 событие, 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 средства индивидуализации юридического лица.

Согласно адресу: г. Пенза, ул. Ладожская, 157 (магазин «Частная пивоварня «Варница») осуществляет индивидуальный предприниматель Батвинкин Дмитрий Сергеевич (ИНН 583804828059; далее – ИП Батвинкин Д.С.), дополнительный вид деятельности по ОКВЭД 25.12 «Торговля розничная пивом в специализированных магазинах».

Содержание «Варница Частная пивоварня» является коммерческим обозначением ИП Батвинкина Д.С., которое он использует для индивидуализации торгового объекта по адресу: г. Пенза, ул. Ладожская, 157.

эбной практикой, в частности по делу №А76-13922/2016, подтверждено, что лерческое обозначение является средством индивидуализации юридического лица, а ит, может быть объектом рекламирования.

рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Пенза, ул. Ладожская, 157 ротив магазина «Частная пивоварня «Варница»), размещена информация «Варница ная пивоварня» и сведения «всегда свежее, живое, разливное. 1+1=3 Халява бесплатно /блей *при покупке 2-х бутылок разливного пива получи третью БЕСПЛАТНО!» (с ражением бутылок и указателя 50м).

асно пункту 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 №171 «О государственном лировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и тосодержащей продукции и об ограничении потребителя (распития) алкогольной зукции» под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая зведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного ищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием ового спирта более 0,5 процентов объема готовой продукции, за исключением звой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством зийской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как тные 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 зе 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, азмещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с зделенным 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.

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

ь 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе» закрепляет, что специальные требования и ограничения, новленные настоящим Федеральным законом в отношении рекламы отдельных видов ров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, зготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств ивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к ру, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены ициальные требования и ограничения.

распространяемая реклама продавца (производителя) алкогольной продукции, в

рой отсутствует указание на средства индивидуализации продукции (товарные знаки), используемые для обозначения алкогольной продукции, однако указывается на сведения, мимирующие интерес к алкогольной продукции, как напитку, такая реклама должна соответствовать требованиям статьи 21 ФЗ «О рекламе» (письмо ФАС России от 24.09.2018 № 18/76734/18 «О применении статьи 21 Закона «О рекламе»).

тис: «Варница. Частная пивоварня. Всегда свежее, живое, разливное. 1+1=3 Халява платно 0 рублей *при покупке 2-х бутылок разливного пива получи третью БЕСПЛАТНО!» изображением бутылок и указателя 50м), ассоциируется с алкогольной продукцией (ЭМ) и формирует у потребителей рекламы именно интерес к пиву, алкогольной продукции.

ле того, воспроизведенная в рассматриваемой рекламе информация, размещенная на рекламной конструкции, т.е. представленная значительной части населения г. Пензы, однозначно ассоциируется у потребителя, в силу закона, относящегося к взрослой целевой категории, с алкогольной продукцией, по своему содержанию привлекает внимание к частной пивоварне «Варница» и пиву «при покупке 2-х бутылок разливного пива получи третью БЕСПЛАТНО!». Данная информация направлена на привлечение внимания и формирование 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».

им образом, учитывая вышеизложенные обстоятельства, реклама алкогольной продукции, распространяемая на рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Пенза, ул. Ладожская, 157 (напротив магазина «Частная пивоварня «Варница»), нарушает требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

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

ответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение законодательных актов, установленных частями 2 - 5 статьи 21 настоящего закона несет рекламодатель.

рекламораспространителем является Общество с ограниченной ответственностью «Мегастрой» (ИНН 5837053085, ОГРН 1135837000430), что подтверждается документами, подтверждающие решение Администрации города Пензы на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 98-18/98-18/98-18 от 11.05.2018), представленными Муниципальным казенным учреждением «Рекламная служба города Пензы».

ывая вышеизложенное и основываясь на фактических обстоятельствах дела, Комиссия пришла к выводу, что ООО «Мегастрой» нарушило требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

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

основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, рекламным производителем и рекламным распространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3, 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. Ладожская, 157.

время совершения административного правонарушения: март 2021 года.

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

На основании части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность.

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

1) ООО «Мегастрой» впервые совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2) Отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП РФ не установлено.

3) При рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом имущественном и финансовом положении ООО «Мегастрой» не поступало.

4) Отсутствие 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 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.

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.

Вместе с тем, 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 родственникам 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

объекта 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 официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Предупреждение устанавливается за новые 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.

При рассмотрении дела установлено, что в соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства Федеральной налоговой службы, ООО «Мегастрой» является микропредприятием. Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекалось. Совершенное ООО «Мегастрой» 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.

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 ООО «Мегастрой» административного правонарушения, материальное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать Общество с ограниченной ответственностью «Мегастрой» (ИНН 5837053085, ОГРН 1135837000430; г. Пенза, ул. Кулакова, д. 7, помещение 2) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.