

Постановление

о наложении штрафа по делу № 08-05-15/19

об административном правонарушении

19 июня 2015 года

г. Мурманск

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Чеченина Светлана Адольфовна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 08-05-15/19, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Туснолобова Константина Юрьевича (ИНН <...>)

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области из прокуратуры Октябрьского административного округа г. Мурманска было перенаправлено обращение и материалы от заместителя руководителя ФСКН Управления Мурманской области Чернега О.Б. по факту размещения на внешних стенах жилого здания в г. Мурманске по улице Трудовые резервы, д.8 рекламных конструкций рекламирующих алкогольную продукцию: «Пивное разливное. Российской, Чешское, Немецкое» и « Пивной бутик «Олимп», напитки и под рыбку 24 часа», с признаками нарушения Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ (Далее - Закон о рекламе).

В обращении отмечено, что указанные рекламные конструкции размещены на двух внешних стенах здания, в котором осуществляется продажа пивной продукции и вблизи детского общеобразовательного учреждения № 97.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе 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.

В силу пункта 6 части 2 статьи 21 Закона о рекламе реклама алкогольной продукции не должна размещаться в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстоянии ближе, чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Для определения 100-метровой зоны целесообразно ее измерять как кратчайшее расстояние от ближайшей точки периметра указанных зданий, строений, сооружений, ограждений их территории до входа в организацию, в которой

размещается реклама.

Согласно части 4 статьи 2 Закона о рекламе специальные требования и ограничения, установленные настоящим 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 настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В силу пункта 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождествен или сходен до степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара.

Согласно пункту 7 статьи 2 Федерального закона "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 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), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

В соответствии со статьей 3 Закона 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.

В соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 3 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 соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама;

товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

Ненадлежащая реклама – это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации (пункт 4 статьи 3 Закона).

09.06.2015 года Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области в составе главного специалиста –эксперта Мороз С. В., специалиста-эксперта Юрченко Н.А., специалиста 1 разряда Николайчука В.В. выехала по указанному в обращении адресу: г. Мурманск, ул. Трудовые резервы, д.8 с целью осмотра рекламных конструкций на предмет соблюдения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В ходе выездной проверки было установлено, что на первом этаже жилого дома № 8 в г. Мурманске по улице Трудовые резервы, расположен магазин по продаже пива, о чем свидетельствует ассортимент магазина и вывеска «Пивной бутик «Олимп». В магазине «Пивной бутик «Олимп» осуществляет деятельность индивидуальный предприниматель Туснолобов Константин Юрьевич, который не смог присутствовать при составлении акта осмотра рекламной конструкции, как и его доверенное лицо Белов С.Н.

Из акта проверки следует, что справа от входа в магазин на внешней торцевой стене дома размещена рекламная конструкция в виде баннера примерно 2х2м с принудительной подсветкой, следующего содержания: « Пивной бутик ОЛИМП напитки под рыбку 24 часа».

На внешней стене слева от входа в магазин размещена вторая рекламная конструкция в виде баннерного полотна примерного размера 1х3м, с информацией: «ПИВНОЕ РАЗЛИВНОЕ.Российское, Чешское, Немецкое».

Согласно требованиям пункта 4 части 2 статьи 21 Закона о рекламе реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий.

Рассматриваемая реклама содержит все юридические признаки рекламы:

-реклама предназначена для неопределенного круга лиц, размещена на улице, в виде рекламных конструкций монтируемых на конструктивном элементе здания - внешних стенах;

-формирует и поддерживает интерес потребителя к продукции реализуемой ИП Туснолобовым К.Ю. – « пивному разливному российскому, чешскому, немецкому» и магазину «Пивной бутик «ОЛИМП»,

-преследует строго заданные цели информирования о продукции «Пивной бутик напитки под рыбку» и продвижении её на рынке.

Объектом рекламирования являются:

-магазин «Пивной бутик «ОЛИМП»,

- алкогольная продукция «пивное разливное российское, чешское, немецкое».

Согласно части 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации "О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона "О рекламе" от 08.10.2012 N 58 при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо

учитывать, 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.

Таким образом, рекламные конструкции с информацией, вызывающих у потребителя ассоциацию с определенным товаром - алкогольной продукцией размещены стационарно на внешних стенах жилого дома, что не допустимо в соответствии с требованиями пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

В силу пункта 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе недобросовестной признается реклама, которая представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождествен или сходен до степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара.

Кроме того, проверкой установлено, что напротив магазина «Пивной бутик «Олимп» в двадцати одном метре от рекламы находится территория детского садика № 97 и рекламная конструкция направлена именно в место ежедневных прогулок детей дошкольного возраста, что не допустимо, в соответствии с требованиями пункта 6 части 2 статьи 21 Закона о рекламе, реклама алкогольной продукции не должна размещаться в детских, образовательных, организациях и на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Из системного анализа положений указанного Закона следует, что требование пунктов 5 и 6 части 2 статьи 21 Закона корреспондирует с части 4 статьи 2 Закона.

А именно, не допускается использование в рекламе пива и напитков, изготавливаемых на основе пива, рекламных слоганов, комбинированных средств индивидуализации рекламируемого товара, а также иной информации об указанном товаре или его производителе, продавце при распространении такой рекламы в детских, образовательных, организациях и на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений, а также с использованием рекламных конструкций, монтируемых и располагаемых на внешних стенах зданий.

В ходе рассмотрения обращения УФАС по Мурманской области запросил информацию в Комитете градостроительства и территориального развития администрации г. Мурманска о наличии разрешения на установку рекламных конструкций по адресу: г. Мурманск, ул. Трудовых резервов, д.8

В силу пункта 3.38 Положения о комитете градостроительства и территориального развития администрации города Мурманска, утвержденного Решением Совета депутатов города Мурманска от 30.12.2009г № 14-187, определено, что Комитет утверждает схему размещения рекламных конструкций, выдает разрешения на установку и эксплуатацию рекламных конструкций на территории г. Мурманска в соответствии с административным регламентом, утвержденным Постановлением администрации города Мурманска, и аннулирует такие разрешения.

Согласно ответу Комитета, разрешения на установку рекламных конструкций «Пивной бутик «Олимп», по адресу: г. Мурманск, ул. Трудовые резервы, д.8 не выдавалось.

Владельцу указанных рекламных конструкций выдано предписание, в котором Комитетом предписано демонтировать рекламные конструкции в срок до 29.06.2015года.

В отношении рекламы алкогольной продукции законодательством установлены специальные требования и ограничения (пункты 5 и 6 части 2 статьи 21 и пункт 3 части 2 статьи 5). Реклама алкогольной продукции:

- не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения, монтироваться на конструктивном элементе здания;

- не должна размещаться менее чем в 100 метрах от детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, кинотеатрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях;

- запрещена данным способом, в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы продавца алкогольной продукции.

ИП Туснолобовым К.Ю. при определении содержания рекламы и способа её размещения указанные требования не были соблюдены.

Реклама «ПИВНОЕ РАЗЛИВНОЕ.Российское, Чешское, Немецкое». « Пивной бутик ОЛИМП напитки под рыбку 24 часа», в виде рекламных конструкций, размещенная на внешних стенах здания в г. Мурманске по улице Трудовые резервы, д.8 в 21 метре от детского сада № 97 не соответствует требованию пункта 3 части 2 статьи 5 и пунктам 5 и 6 части 2 статьи 21 Закона о рекламе и в соответствии со статьей 3 Закона реклама является недобросовестной и ненадлежащей.

В силу частей 6 и 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение пункта 3 части 2 статьи 5 Закона о рекламе несет рекламодатель, пунктов 5 и 6 части 2 статьи 21 Закона о рекламе несет рекламораспространитель.

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе, рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо; рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

ИП Туснолобов К.Ю. (ИНН 519033072906, ОГРН 311519027800024) осуществляет продажу алкогольных напитков в магазине «Пивной бутик «ОЛИМП» в г. Мурманске, на улице Трудовые резервы, д.8. В материалах дела имеется договор аренды нежилого помещения без номера от 01.04.2015г, согласно которому ИП Туснолобов К.Ю. принимает во временное пользование нежилое помещение, расположенное по адресу: г. Мурманск, ул. Трудовые Резервы, д.8 до 30.03.2016г.

Распространение рекламы осуществлялось у входа в магазин на конструктивном элементе здания- внешней стене здания.

Согласно материалам дела владельцем рекламной конструкции является ИП Туснолобов К.Ю., который определил содержание рекламы, заказал рекламные баннеры и определил способ размещения рекламы - на внешних стенах здания .

Рекламодателем и рекламораспространителем вышеназванной рекламы является ИП Туснолобовым К.Ю.

Таким образом, ИП Туснолобов Константин Юрьевич 09.06.2015года не обеспечил соблюдение рекламного законодательства, допустив размещение рекламы: «ПИВНОЕ РАЗЛИВНОЕ.Российское, Чешское, Немецкое». « Пивной бутик ОЛИМП напитки под рыбку 24 часа», в виде рекламной конструкции, на внешней стене здания в г. Мурманске по улице Трудовые резервы, д.8 в 21 метре от детского сада № 97, с нарушением требований пункта 3 части 2 статьи 5 и пунктам 5 и 6 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

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

Санкцией за данное административное правонарушение является наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно - распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

О вине Туснолобова К.Ю. в допущенном правонарушении свидетельствует тот факт, что у него имелась возможность для соблюдения требований Закона о рекламе, но им не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению. ИП Туснолобов К.Ю.не проявил осмотрительность и допустил распространение рекламы алкогольной продукции с нарушением пункта 3 части 2 статьи 5 и пунктам 5 и 6 части 2 статьи 21 Закона о рекламе.

Доказательства, подтверждающие отсутствие реальной возможности соблюдать требования действующего законодательства о рекламе с целью предотвращения совершения административного правонарушения, в материалах дела отсутствуют.

При рассмотрении настоящего дела установлено наличие следующих обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ: Туснолобов К.Ю. раскаивается.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП, не установлено.

При назначении административного наказания учтены фактические обстоятельства дела, смягчающие обстоятельства и отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств.

ИП Туснолобов К.Ю., ходатайствовал о рассмотрении дела в его отсутствие вх. № 3787 от 17.06.2015). Ходатайство удовлетворено, постановление вынесено в отсутствие ИП Туснолобова К.Ю.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся 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.

Руководствуясь статьями 2.4, 4.2, 4.3, 14.3, 23.48, 25.1, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать индивидуального предпринимателя Туснолобова Константина Юрьевича виновным в совершении нарушения пункта 3 части 2 статьи 5 и пунктам 5 и 6 части 2 статьи 21 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ наложить на ИП Туснолобова Константина Юрьевича штраф в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить в соответствующий бюджет:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России л/с04491195250) ИНН/КПП 5191501854/519001001.

Расчетный счет 40101810000000010005 в отделение Мурманск г. Мурманск. БИК 044705001.

Код платежа 16111626000016000140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе».

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.