

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-649/2021

ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

«05» августа 2021 года
Урицкого, д. 127

г. Пенза, ул.

зрию руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №058/04/14.3-649/2021, возбужденного в отношении Г..., на момент совершения правонарушения являющейся директором общества с ограниченной ответственностью «Мегастрой» (ИНН 5837053085, ОГРН 5837000430; г. Пенза, ул. Кулакова, д. 7, помещение 2; далее - ООО «Мегастрой»), по факту нарушения ООО «Мегастрой» требования пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», одобренному 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 (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

рассмотрение поступил протокол от 26.07.2021 года №058/04/14.3-649/2021 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-инспектором отдела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении Г., в связи с совершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Протокола об административном правонарушении от 26.07.2021 № 058/04/14.3-649/2021 и материалов 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 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»).

Рассматриваемая ООО «Мегастрой» реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 10.06.2021 по делу № 058/05/21-249/2021 в соответствии с пунктом 4

ви 3 ФЗ «О рекламе» признана ненадлежащей.

ответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение «иными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

рассмотрении настоящего дела Г. не присутствовала, о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении уведомлена надлежащим образом.

Изучив материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

В совершении ООО «Мегастрой» действий по распространению ненадлежащей рекламы 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 рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Пенза, ул. Ладожская, 157 (против магазина «Частная пивоварня «Варница»), размещена информация следующего содержания: «Варница. Частная пивоварня. Всегда свежее, живое, натуральное. 1+1=3 Халява бесплатно 0 рублей *при покупке 2-х бутылок разливного пива получи третью БЕСПЛАТНО!» (с изображением бутылок и указателя 50м).

В соответствии со статьёй 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.

В соответствии с письмом ФАС России от 05.04.2007 № АЦ/4624, под неопределённым кругом лиц понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя рекламной информации и конкретной стороны взаимоотношения, возникающего по поводу реализации объекта рекламирования. Важный признак рекламной информации, как предназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе указанного о некоем конкретном лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых реклама направлена.

Изображаемая 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.

асно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования – товар, дства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или двец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на се игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

ектом рекламирования в рассматриваемом случае является производитель и двец алкогольной продукции (пива), а также средства индивидуализации дического лица.

ельность по адресу: г. Пенза, ул. Ладожская, 157 (магазин «Частная варня «Варница») осуществляет индивидуальный предприниматель , лнительный вид деятельности по ОКВЭД – 47.25.12 «Торговля розничная пивом в циализированных магазинах».

значение «Варница Частная пивоварня» является коммерческим значением ИП , которое он использует для индивидуализации торгового экта по адресу: г. Пенза, ул. Ладожская, 157.

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

рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Пенза, ул. Ладожская, [напротив магазина «Частная пивоварня «Варница»), размещена информация «Варница Частная пивоварня» и сведения «всегда свежее, живое, разливное. 3 Халява бесплатно 0 рублей *при покупке 2-х бутылок разливного пива получи ью БЕСПЛАТНО!» (с изображением бутылок и указателя 50м).

асно пункту 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 №171 «О дарственном регулировании производства и оборота этилового спирта, гольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребителя (пития) алкогольной продукции» под алкогольной продукцией понимается эвая продукция, которая произведена с использованием или без льзования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) тосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более роцентов объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в ветствии с перечнем, установленным Правительством Российской эрации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные тки (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 ового спирта более 0,5 процентов объема готовой продукции.

ум ВАС РФ в пункте 2 Постановления от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых осах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О аме» указал, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у

ребителя ассоциацию с определенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту рекламирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о нем (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 внешнего территориального размещения (рекламных конструкций), устанавливаемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

в соответствии с частью 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема всей продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в нестационарных залах таких торговых объектов.

Пункт 4 статьи 21 ФЗ «О рекламе» закрепляет, что 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 случаев, 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.

распространяемая реклама продавца (производителя) алкогольной продукции, в которой отсутствует указание на средства индивидуализации продукции (товарные знаки), используемые для обозначения алкогольной продукции, однако указывается на сведения, формирующие интерес к алкогольной продукции, как напитку, такая реклама должна соответствовать требованиям статьи 21 ФЗ «О рекламе» (письмо ФАС России от 24.09.2018 № 6734/18 «О применении статьи 21 Закона «О рекламе»).

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

Кроме того, воспроизведенная в рассматриваемой рекламе информация, размещенная на рекламной конструкции, т.е. представленная значительной частью населения г. Пензы, очевидно ассоциируется у потребителя, в силу закона, относящегося к взрослой возрастной категории, с алкогольной продукцией, поэтому содержанию привлекает интерес к частной пивоварне «Варница» и пиву «при покупке 2-х бутылок разливного пива получи третью БЕСПЛАТНО!». 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 рекламной конструкции, установленной по адресу: г. Пенза, ул. Ладожская, 157 (напротив магазина «Частная пивоварня «Иница»), нарушает требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

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

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных частями 2 - 5 статьи 21 настоящего закона несет рекламодатель и рекламодатель.

Рекламодателем является Общество с ограниченной ответственностью «Мегастрой» (ИНН 5837053085, ОГРН 1135837000430), что подтверждается документами (разрешение Администрации города Пензы на установку и эксплуатацию рекламной конструкции № 98-18/98-18/98-18 от 05.2018), представленными Муниципальным казенным учреждением «Рекламная служба города Пензы».

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

Обстоятельства ООО «Мегастрой» были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по 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.

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 14.3.1, 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 пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Пенза, ул. Ладожская, 157.

Дата совершения административного правонарушения: март 2021 года.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения

в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

4. Должностным лицом в настоящем Кодексе следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 13.25, 14.24, 14.55, 14.56, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьей 19.7.3 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов организаций (дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), аудиторских комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица.

5. В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ в период совершения правонарушения директором ООО «Мегастрой» являлось Г.

6. Назначена единоличным исполнительным органом - директором ООО «Мегастрой», в связи с чем является должностным лицом, уполномоченным принимать решения, касающиеся текущей деятельности общества, осуществляющая организационно-распорядительные функции, в том числе осуществлять контроль за соблюдением требований законодательства РФ о рекламе при распространении обществом рекламы. Материалами дела установлено, что на момент совершения нарушения требований ФЗ "О рекламе" осуществляла руководство ООО «Мегастрой» и обязана была принять меры по соблюдению требований законодательства РФ о рекламе, однако ею не были приняты все зависящие от нее меры по соблюдению ФЗ "О рекламе" при распространении вышеуказанной рекламной информации.

7. Действия ООО «Мегастрой», выразившиеся в распространении рекламы алкогольной продукции (пива), совершены под руководством директора ООО «Мегастрой» Г.

в связи с занимаемой должностью и возложенными на нее полномочиями должно быть известно о необходимости соблюдения законодательства.

Им образом, в действиях должностного лица – директора ООО «Мегастрой» Г. держится состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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

совершение административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

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

При рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом материальном положении Г. не поступало.

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 установленной государственной мерой 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 Кодексом, 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

лическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления ударственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела 2 настоящего Кодекса или она 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, выраженная в официальном 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 в соответствии с реестром субъектов малого и среднего предпринимательства ООО «Мегастрой» является предпринятием. Ранее ООО «Мегастрой», а также его работники – директор Г., к административной ответственности за нарушение законодательства о рекламе не привлекались.

Совершенное директором ООО «Мегастрой» правонарушение не причиняет вреда и не создает угрозу возникновения 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, чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не причиняет имущественный ущерб.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто 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

детельские показания.

ывая характер совершенного директором ООО «Мегастрой» административного правонарушения, ее имущественное положение, состоятельства, смягчающие административную ответственность, руководствуясь статьями 3.2, 3.4, 4.1.1, 4.2, 4.3, частью 1 статьи 14.3, 23.48, 29.9, 10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – директора ООО «Мегастрой» виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ей наказание в виде предупреждения.