

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (Карельское УФАС России) Бабкин Константин Евгеньевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/21-2017, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <> <>, по факту нарушения требований части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее - ФЗ «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие ИП <> ,

УСТАНОВИЛ:

Решением комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 07.02.2017 по делу №03-02/44-2016 реклама следующего содержания: «Холостяк» Пенное живое Квас Вяленая рыбка и многое другое» с изображением бочки, стакана и кружки с пенным напитком, размещенная в СМИ, была признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Рекламный блок размещался в следующих выпусках рекламно-информационной газеты «Все обо всем - Костомукша» (далее – газета): от 22.07.2016 №28, от 29.07.2016 №29, от 05.08.2016 №30, от 12.08.2016 №31, от 19.08.2016 №32, от 26.08.2016 №33, от 02.09.2016 №34, от 09.09.2016 №35, от 16.09.2016 №36, от 23.09.2016 №37, от 30.09.2016 №38, от 07.10.2016 №39, от 14.10.2016 №40, от 21.10.2016 №41.

В ходе рассмотрения дела №03-02/44-2016 комиссия установила следующее.

В силу статьи 3 ФЗ «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; объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Вышеуказанная информация на основании статьи 3 ФЗ «О рекламе» была признана рекламой.

Внимание потребителей в рекламе акцентируется на объекте рекламирования - магазине «Холостяк», указывается его адрес, режим работы (вс-чт 11-22, пт-сб. 11-23), информация об основном ассортименте продукции – пенное, живое, квас, сведения о сопутствующих товарах: вяленая рыбка и многое другое. Кроме того, в рекламе имеется изображение бочки, стакана и кружки с пенным напитком, что с надписью «пенное, живое» ассоциируются с рекламой продажи алкогольной продукции, в частности пива.

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

Как разъяснил Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 информационного письма от 25.12.1998 №37 информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

Согласно информации ЕГРИП дополнительным видом деятельности ИП <> является розничная торговля пивом в специализированных магазинах (код 47.25.12).

По информации Администрации Костомукшского городского округа по вышеуказанным адресам, в том числе по адресу, указанному в рекламе (ТЦ «Адмирал», 1 этаж) в г. Костомукше, находятся магазины «Холостяк», в которых индивидуальный предприниматель <> осуществляет деятельность по продаже в том числе разливного пива.

Следует также отметить, что в информационно-коммуникационной сети «Интернет» в социальной сети «ВКонтакте» зарегистрирована страница «Магазин разливного пива «Холостяк» (адрес страницы: <https://vk.com/public105329225>), на стене которой размещена реклама идентичная рекламному блоку, размещаемому в вышеуказанных выпусках газеты. Кроме того, на данной странице указаны адреса магазинов «Холостяк» (<...>), а также адрес, указанный в рекламе: ТЦ «Адмирал» с режимом работы (вс-чт 11-22, пт-сб. 11-23). В начале интернет страницы «Магазин разливного пива «Холостяк» представлена информация о живом пиве.

Для признания рекламы ненадлежащей комиссия рассмотрела вопрос о том, какое значение в современном русском языке придается слову «пенный».

Слово «пенный» толкуется в толковом словаре Ушакова. Д.Н. (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/923318>) как крепкий, слегка очищенный (о водке; обл. и устар.), пенное вино; в словаре русского арго (http://russian_argo.academic.ru/8672) см.: Пейте пиво пенное...; в толковом словаре Ефремовой Т.Ф. (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/efremova/209569>) крепкий, хлебный, немного очищенный (о вине, водке).

Таким образом, реклама торгового объекта с коммерческим обозначением «Холостяк» известным в городе Костомукше как магазин разливного пива может ассоциировать у потребителей с определенным напитком - пивом, а не любым другим напитком ввиду того, что эффект отождествления усиливается как самим названием торгового объекта, так и присутствующими в рекламе прилагательными, с учетом также их окончаний «Пенное» «Живое», которые традиционно в Российской Федерации ассоциируются с пивом, а не квасом.

Более того, наличие в рекламе указания на сопутствующие товары «вяленая

рыбка и много другое» указывает на то, что предлагаемым напитком является пиво (у подавляющего большинства населения нет ассоциативной связи между соком, квасом, чаем, газированными и прочими напитками и с вяленой рыбой, но имеется устойчивое понимание связи пиво - вяленая рыба).

Таким образом, в совокупности информация о магазине «Холостяк» обращает внимание и поддерживает интерес к указанному торговому объекту и реализуемому в нем товару, в том числе пенному напитку, ассоциирующимся у потребителей с пивом.

Согласно части 3 статьи 21 ФЗ «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).

Поскольку статья 21 ФЗ «О рекламе» не содержит исключений из требований к содержанию рекламы алкогольной продукции для алкогольной продукции отдельных категорий, то вышеуказанное требование применяется к любым способам распространения рекламы любой алкогольной продукции.

При этом, в рассматриваемом рекламном блоке не содержится предупреждения о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции, что нарушает часть 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 38 ФЗ «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» несет рекламодатель и рекламодатель-распространитель.

Исходя из информации, полученной в ходе рассмотрения дела №03-02/44-2017, и в соответствии с пунктами 5 статьи 3 ФЗ «О рекламе» ИП <> является рекламодателем вышеуказанной рекламы.

На основании вышеизложенного, должностное лицо Карельское УФАС России полагает, что в действиях ИП <> установлен состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Доказательствами по делу являются материалы дела №03-02/44-2016, возбужденного Карельским УФАС России по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем или рекламодателем-распространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, в виде административного штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

В силу статьи 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ установлен срок давности привлечения к

административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Датами совершения административного правонарушения в данном случае являются даты выхода рекламно-информационной газеты «Все обо всем - Костомукша», содержащей ненадлежащую рекламу - от 22.07.2016 (выпуск №28), от 29.07.2016 (выпуск №29), от 05.08.2016 (выпуск №30), от 12.08.2016 (выпуск №31), от 19.08.2016 (выпуск №32), от 26.08.2016 (выпуск №33), от 02.09.2016 (выпуск №34), от 09.09.2016 (выпуск №35), от 16.09.2016 (выпуск №36), от 23.09.2016 (выпуск №37), от 30.09.2016 (выпуск №38), от 07.10.2016 (выпуск №39), от 14.10.2016 (выпуск №40), от 21.10.2016 (выпуск №41).

Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент составления протокола не истек.

Место совершения данного административного правонарушения – г.Костомукша, Республика Карелия.

В связи с изложенным 09.03.2017 должностным лицом Карельского УФАС России на адрес регистрации ИП <> было направлено уведомление о составлении протокола в 11 часов 40 минут 29.03.2017. Указанное уведомление было получено ИП <...> 17.03.2017.

22.03.2017 в адрес Карельского УФАС России с письмом от 19.03.2017 (вх. №1424) поступило ходатайство ИП <> о составлении протокола в его отсутствие. Кроме того, ИП <> сообщил о признании вменяемого нарушения в полном объеме и устранении его в размещаемой в настоящее время рекламе.

29.03.2017 должностным лицом Карельского УФАС России в отсутствие ИП <> был составлен протокол по делу №03-03/21-2017 об административном правонарушении.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/21-2017 от 29.03.2017 рассмотрение данного дела было назначено на 11 часов 45 минут 12.04.2017 по адресу: Республика Карелия, г. Петрозаводск, наб. Варкауса, д 1а, каб. 518.

Согласно почтовому уведомлению о вручении указанные протокол и определение были получены ИП <> – 10.04.2017.

Кроме того, информация о дате, времени и месте рассмотрения настоящего административного дела была доведена до ИП <> телефонограммой от 11.04.2017.

Рассмотрение административного дела №03-03/21-2017 состоялось в назначенное время.

Обстоятельств отягчающих и смягчающих административную ответственность не установлено.

Кроме того, должностное лицо Карельского УФАС России не установило оснований для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

В материалах дела отсутствуют обстоятельства, указывающие на возможность прекращения производства по настоящему делу.

Вместе с тем, следует отметить, что ИП <> вышеуказанное административное правонарушение совершил впервые, в результате совершенного правонарушения не причинён вред, а также не возникло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, либо других негативных последствий.

Согласно выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте Федеральной налоговой службы РФ, ИП <> относится к категории микропредприятие.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 устанавливается предупреждение.

В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ (часть 3 статьи 3.4. КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 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 работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ.

Учитывая обстоятельства и характер совершенного административного правонарушения должностное лицо Карельского УФАС России полагает возможным назначить ИП <> административное наказание в виде предупреждения.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ИП <> своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 3.4, 4.1.1, 23.48, 29.9,

29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России <...>,

ПОСТАНОВИЛ:

Назначить ИП <> за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьёй 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

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.