

ИП А

667901, Республика Тыва,

667001, Республика Тыва,

Магазин-бар «Пенка»

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А85-14.3/17

г. Кызыл

г. ул. Комсомольская, 122А, 2 этаж, каб. 7

Резолютивная часть постановления объявлена 06 сентября 2017 года

Постановление изготовлено в полном объеме 08 сентября 2017 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол от 22.08.2017 года и иные материалы дела № А85-14.3/17 об административном правонарушении в отношении должностного лица – Индивидуального предпринимателя А (далее – ИП А.) (ИНН 171700792618, ОГРНИП 315172000002102), , адрес места жительства: 667901, Республика Тыва,; адрес осуществления предпринимательской деятельности: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ

### УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А85-14.3/17 рассмотрено в присутствии ИП А.

Событие административного правонарушения: нарушение рекламодателем законодательства о рекламе, а именно нарушение требований части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе).

Данное нарушение законодательства о рекламе установлено решением Тывинского УФАС России от 14.07.2017 года по делу № 04-04-02/17-17.

В ходе рассмотрения настоящего дела ИП А. пояснил, что с нарушением согласен, в связи с чем устранил нарушение Закона о рекламе.

Изучив материалы дела № А85-14.3/17, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

По результатам проведенного Тывинским УФАС России мониторинга наружной рекламы на предмет соответствия требованиям Закона о рекламе, распространяемых на территории г. Кызыла, выявлено распространение рекламы, размещенной на баннере, установленном на фасаде нежилого здания,

находящегося по адресу: г. Кызыл, ул. Оюна Курседи, д. 151 следующего содержания:

«Магазин-бар разливных напитков «Пенка»; всегда свежее; всегда рядом; чрезмерное употребление пиво вредит вашему здоровью»,

с использованием изображений кружек, наполненных пенными напитками желтого цвета и бочкой.

По результатам проведенного мониторинга составлен акт осмотра наружной рекламы от 04.05.2017 года.

По данному факту приказом Тывинского УФАС России от 14.06.2017 года № 215 возбуждено дело № 04-04-02/17-17 в отношении ИП А. по признакам нарушения части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

Согласно письменному пояснению ИП А. от 26.06.2017 года (вх. № 2712), макет баннера рассматриваемой рекламы был изготовлен им самим и распечатан в рекламном агентстве «ЦЕНТР». ИП А. пояснил, что при изготовлении макета рассматриваемой рекламы он не знал, что текст предупреждения должен быть не менее 10 % от площади всего рекламного баннера. ИП А. осуществляет предпринимательскую деятельность в пивном баре «Пенка» с сентября 2015 года, расположенном в здании по адресу: г. Кызыл, ул. Оюна Курседи, д. 151, которое он арендует у Общества с ограниченной ответственностью «Тува-мебель» по договору аренды нежилого помещения № 10 от 01.09.2016 года. В настоящее время ИП А. нарушение устранено.

В подтверждение своих доводов ИП А. приложил следующие копии документов: договор аренды нежилого помещения № 10 от 01.09.2016 года, свидетельство о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации от 11.04.2001 года, свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 04.09.2015 года, паспорт <...> фотография баннера с рассматриваемой рекламой, фотография обновленного баннера рекламы с исправлениями.

Комиссия Тывинского УФАС России, исследовав материалы дела № 04-04-02/17-17, изучив пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, пришла к следующим выводам.

Статья 3 Закона о рекламе, понимает под рекламой информацию, распространенную любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованную неопределенному кругу лиц и направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Под объектом рекламирования подразумевается товар, средство его индивидуализации, 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.

Вышеназванная информация содержит все признаки рекламы:

- распространена с использованием рекламного баннера;
- адресована неопределенному кругу лиц;
- вызывает у потребителей ассоциацию с определенным товаром (пивом);
- содержит графические изображения и словесные выражения об алкогольной продукции «...всегда свежее... Чрезмерное употребление пиво вредит вашему здоровью»;
- объектом рекламирования является алкогольная продукция, реализуемая в магазине – баре «Пенка», расположенном по адресу: г. Кызыл, ул. Оюна Курседи, д. 151.

В рассматриваемом случае для привлечения внимания и поддержания интереса к товару используются изображения кружек, наполненных пенным напитком желтого цвета, ассоциирующихся с пивом и словосочетания: «всегда свежее, всегда рядом».

В силу части 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации.

Статья 21 Закона о рекламе устанавливает специальные требования к рекламе алкогольной продукции. При этом данная статья содержит как требования, предъявляемые к рекламе любой алкогольной продукции, так и специальные требования, предъявляемые к рекламе алкогольной продукции отдельных категорий.

К таким отдельным категориям алкогольной продукции статья 21 Закона о рекламе относит:

- пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива,
- вино и игристое вино (шампанское), произведенные в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда,
- алкогольная продукция с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции.

Соответственно, нормы, устанавливающие требования к рекламе алкогольной продукции указанных категорий, являются специальными по отношению к общим нормам, установленным для рекламы алкогольной продукции.

Согласно статье 2 Федерального закона от 22.11.1995 года № 171-ФЗ «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.

Кроме того, статья 21 Закона о рекламе не содержит исключений из требований к содержанию рекламы алкогольной продукции для алкогольной продукции отдельных категорий. Соответственно, требования пункта 6 части 1 статьи 21 Закона о рекламе распространяются на рекламу любой алкогольной продукции, в том числе на рекламу пива и напитков, изготавливаемых на основе пива, вина и игристого вина (шампанского), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда, алкогольную продукцию с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции.

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 алкогольной продукции, распространенной на фасаде магазина-бара «Пенка», присутствует предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции, однако размер этого предупреждения составляет менее 10% от общей площади рекламного пространства, что противоречит требованиям части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

Расчет произведен, исходя из следующего:

$16,8 \times 100 / 252 = 6,6 \%$  от общего рекламного пространства, где 16,8 см - объем предупреждения, а 252 см - общий объем рекламной площади (рекламного баннера).

В целях установления лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, была сделана покупка товара в магазине-баре «Пенка» (чек от 04.05.2017 года).

Согласно кассового чека от 04.05.2017 года, выданного в магазине-баре «Пенка» лицом, осуществляющим деятельность по реализации алкогольной продукции, является ИП А.).

Согласно информации ООО «Тува-мебель» от 10.07.2017 года (вх. № 2935) помещение под магазин-бар «Пенка», расположенное по адресу: г. Кызыл, ул. Оюна Курседи, д. 151 сдано в аренду ИП А., что подтверждается договором аренды нежилого помещения № 10 от 01.09.2016 года.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, основным видом экономической деятельности ИП А. является подача напитков.

Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что в рассматриваемом случае ИП А. осуществляется реклама пива, что подтверждается изображением на баннере кружками, наполненными желтыми пенными напитками, вызывающих ассоциацию с пивом, а также в нижней части рекламного баннера с указанием следующего содержания: «чрезмерное употребление пива вредит вашему здоровью».

Законом о рекламе определены понятия «рекламодаватель», «рекламораспространитель» и «рекламопроизводитель». В соответствии с пунктами 5 - 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодаватель - 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 статьи 38 Закона о рекламе за нарушение части 3 статьи 21 Закона о рекламе ответственность несет рекламодаватель.

На основании материалов дела № 04-04-02/17-17, Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ИП А.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 14.07.2017 года по делу № 04-04-02/17-17 ИП А. был признан нарушившим часть 3 статьи 21 Закона о рекламе.

В материалах дела № 04-04-02/17-17 имеются доказательства прекращения нарушения законодательства о рекламе ИП А., в связи с чем, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению настоящего дела пришла к выводу об отсутствии необходимости выдачи ИП А. предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

За нарушение части 3 статьи 21 Закона о рекламе рекламодаватель несет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе 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 до пятисот тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, состоит в действиях рекламодача, признанных недопустимыми законодательством Российской Федерации о рекламе: распространение рекламы алкогольной продукции с предупреждением о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции, размер которого составило менее 10% от общей площади рекламного пространства.

Субъектами данного правонарушения являются юридические и должностные лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

Согласно примечанию статьи 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административное правонарушение, несут административную

ответственность как должностные лица.

Таким образом, должностное лицо – ИП А. совершил административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Определяя степень виновности ИП А., следует отметить, что ИП А. не выполнил установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Согласно 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.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность ИП А., предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, в ходе рассмотрения дела не установлены.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность ИП А. является совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, впервые.

В рассматриваемом случае необходимо отметить, что ИП А. прекратил нарушение требований законодательства Российской Федерации о рекламе до вынесения решения по делу № 04-04-02/17-17, какого-либо вреда и последствий, наступивших после распространения вышеуказанной рекламы, существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений не установлено.

Вместе с тем, частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ установлено, что 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" субъекты малого и среднего предпринимательства – это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными названным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети Интернет [www.rmsp.nalog.ru](http://www.rmsp.nalog.ru), ИП А. включен в данный реестр под категорией микропредприятие.

Таким образом, с учетом положений статьей 3.4, 4.1.1 КоАП РФ за совершенное ИП А. правонарушение административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является город Кызыл.

Временем совершения административного правонарушения является день выявления нарушения ИП А. Закона о рекламе - 04 мая 2017 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛ:**

Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя А виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Назначить должностному лицу – индивидуальному предпринимателю А административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течении 10 дней 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.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев