

## об административном правонарушении

«01» июня 2023 года г. Йошкар – Ола

Протокол составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России <...> в соответствии со статьей 28.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении ООО «Сателлит плюс» (ИНН 1210004613, ОГРН 1161215053383) по факту распространения наружной рекламы по адресу: Республика Марий Эл, Оршанский район, пгт. Оршанка, ул. Советская, д. 129 «б» с нарушением требований части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», ответственность за которое административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

**Место, время совершения и событие административного правонарушения:**

*Место совершения административного правонарушения:* Республика Марий Эл, Оршанский район, пгт. Оршанка, ул. Советская, д. 129 «б».

*Время совершения административного правонарушения:* 07 декабря 2022 – дата осмотра.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) 07.12.2022 установлен факт размещения рекламы следующего содержания:

далее – Реклама,

Информация, указанная в рассматриваемой вывеске является рекламой, так как распространена при помощи рекламной конструкции, адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Под объектом рекламирования понимают 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.

Информация «Холодные разливные напитки» с изображением стакана и кружки, содержащих светлый пенный напиток, деревянная бочка с краном, тарелка с хмелем, ячменные колосья создает стойкую ассоциацию с алкогольным напитком - пивом.

Следовательно, указанная информация по своему содержанию и целевой направленности является рекламой.

Целью рекламы является не просто продвижение соответствующего товара (работы, услуги), а доведение до потребителя всех необходимых сведений, способных вызвать у ее потребителя правильное (неискаженное) представление об объекте рекламирования. Недостаточная информированность потребителя обо всех условиях рекламируемого товара (работы, услуги), имеющая место в силу недобросовестного поведения организации, предоставляющей услуги или реализующей товар, приведет к неоправданным ожиданиям названного лица, прежде всего, в отношении сделки, которую он намерен заключить. Закон не предъявляет требования указать всю существенную информацию, но обязывает формировать у ее потребителя правильное (достоверное) восприятие о соответствующей продукции (товаре, услуге).

Согласно пункту 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» 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.

В пункте 2 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» установлено, что 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, поскольку в названных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре.

Таким образом, рассматриваемая реклама является рекламой алкогольной продукции, так как при оформлении рекламы используется существительное «пиво» и изображение кружек с пенным напитком, вид и оформление которых явно ассоциируются с пивом, а не любым разливным напитком.

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

Кроме того, 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).

Как видно из фотографии спорной рекламы предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции отсутствует.

Определение спорной информации в качестве рекламы алкогольной продукции также подтверждается позицией членов Экспертного совета по применению законодательства рекламы при Марийском УФАС России (далее - члены Экспертного совета).

Согласно единогласному мнению членов Экспертного совета, высказанному на заседании 19.04.2023, информация: «Холодные разливные напитки» с изображением пивной кружки и стакана, содержащей светлый пенный напиток; деревянная бочка с краном, колосья, тарелка с шишками хмеля является рекламой алкогольной продукции, а именно - пива.

Члены экспертного совета отметили, что к холодным разливным напиткам относится не только пиво, но и квас, лимонад и иные безалкогольные напитки. Однако шишки хмеля, колосья, высокий бокал со светлой жидкостью и пеной, деревянная бочка в совокупности исключают возможность ассоциации рекламы с безалкогольными напитками.

Данная позиция была озвучена членами Экспертного совета с точки зрения восприятия рекламы в качестве потребителей.

Из имеющихся в материалах дела документов и сведений установлено, что в магазине «Добрый Краевский» реализуется алкогольная продукция. В данном магазине был приобретен товар – «пиво светлое фильтрованное пастеризованное «Кер сари светлое» Торговая марка «Букет Чувашии», что подтверждается чеком от 10.04.2023.

На основании вышеизложенного, антимонопольный орган пришел к выводу о нарушении части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 3 статьи 21 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламораспространитель.

В соответствии с пунктами 5, 6, 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодатель 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 сведениям, представленным обществом, деятельность по адресу: Республика Марий Эл, пгт. Оршанка, ул. Советская, д. 129 б осуществляет ООО «Сателлит плюс». Указанная рекламная конструкция располагается в месте осуществления предпринимательской деятельности привлекает внимание к магазину «Добрый Краевский».

Кроме того, ООО «Сателлит плюс» пояснило, что оно является рекламодателем рассматриваемой рекламы, и размещало данную рекламу.

Из изложенного следует, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы выступает ООО «Сателлит плюс».

Ответственность за нарушение части 7 статьи 5, части 2 статьи 28 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно пункту 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно части 2 статьи 24.2 лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке, либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

В соответствии с пунктом 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, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 дней согласно статьям 30.1, 30.3 КоАП РФ.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в присутствии законного представителя ООО «Сателлит плюс» <...>.

С протоколом ознакомлен(а),

права и обязанности разъяснены.

\_\_\_\_\_

(ФИО, подпись лица, привлекаемого

к административной ответственности)

\_\_\_\_\_<...>\_\_\_\_\_

(Ф.И.О. составившего протокол)

\_\_\_\_\_2023 г. \_\_\_\_\_

(подпись)

**Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:**

В соответствии со ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил:

(ФИО лица, получившего протокол)

« » \_\_\_\_\_2022 г. \_\_\_\_\_

(подпись)

**Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: 14 июня 2023 года в 14 час. 00 мин (по московскому времени)** по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000.

Сообщаем, что возможность участия в составлении протокола будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf» по ссылке (<https://fas1.tconf.ru/c/8517209480>).

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

Инструкция для участников видеоконференцсвязи прилагается к настоящему уведомлению.

Информацию о невозможности участия посредством удаленного доступа необходимо сообщить до 13.06.2023, направив в адрес Марийского УФАС России копии доверенностей представителей.