

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-78/15

о назначении административного наказания

«09» июня 2015 г.

г. Новосибирск

Исполняющий обязанности заместителя руководителя - начальника отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-78/15 от 14.05.2015 г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Индивидуального предпринимателя Хоптенко А.В. («...»);

в отсутствие: ИП Хоптенко А.В. (09.06.2015г. Хоптенко А.В. заявлено ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие. Лицом, рассматривающим дело, принято решение об удовлетворении данного ходатайства)

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление Комитета рекламы и информации Мэрии города Новосибирска (вх. № 13469 от 11.12.2014 г.) по факту размещения на павильоне, расположенном по адресу: г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 118/1 рекламы алкогольной продукции, с признаками нарушения законодательства о рекламе.

На фасаде здания магазина «Пивная кружка», расположенном по адресу: г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 118/1 размещена рекламная конструкция с изображением логотипов: «Новосибирский пивоваренный завод», «Сибирская пивоварня HEINEKEN», «Борихинский завод напитков», «Крюгер», а так же текстом:

«Пиво хранится в морозильной камере при температуре +5°C +8°C»,

«Чрезмерное употребление пива вредит вашему здоровью».

Баннер закреплен металлическими шурупами (Акт фиксации информации от 17.12.2014г.).

Согласно ст.3 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «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, 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.

Таким образом, информация, содержащаяся на данной конструкции, является рекламной, т.к. содержит в себе все юридически значимые признаки определения рекламы.

Поскольку на данной рекламной конструкции указаны как сведения о производителях пива (логотипы пивоваренных компаний), так и сведения о самом пиве, соответственно, объектом рекламирования является не только компании производители, но и производимый ими товар – пиво.

Согласно ч. 4 ст. 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.

Согласно материалам дела, «Крюгер» является зарегистрированным товарным знаком (знаком обслуживания) № 382041 (правообладатель: ОАО «Томское пиво»; классы МКТУ и перечень товаров и/или услуг: 32 - пиво; составы для изготовления ликеров; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива). Соответственно, в данном случае объектом рекламирования так же является товар – пиво.

В силу подпункта «г» п. 3 ст. 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 218-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе» 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.

Согласно ч. 1 ст. 19 Закона «О рекламе», распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом

владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

В соответствии с п. 5 ч. 2 ст. 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, сооружений или вне их.

Поскольку рассматриваемая реклама размещена на фасадной части здания магазина, то в ней содержатся признаки нарушения п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона «О рекламе».

Ответственность за нарушение ч. 2 ст. 5 Закона «О рекламе» несет рекламодатель (ст. 38 Закона «О рекламе»).

Согласно п. 7 ст. 3 Закона «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На запрос Новосибирского УФАС России Департаментом земельных и имущественных отношений мэрии города Новосибирска были представлены документы (вх. №2227э от 17.03.2015г.), согласно которым земельный участок, на котором располагается указанный павильон, предоставлен в аренду ООО «ГК АКБ – Новая Сибирь» (ИНН 5405457250; адрес: 630009, г. Новосибирск, ул. Грибоедова, д. 32/3) на основании Договора аренды земельного участка для размещения нестационарного объекта № 116168а от 15.07.2013 г. (срок действия договора с 15.07.2013г. по 15.07.2016г.), Договора аренды земельного участка для размещения нестационарного объекта № 111512а от 21.06.2012 г. (срок действия договора с 21.06.2012г. по 21.06.2015г.).

Согласно документам, представленным ООО «ГК АКБ – Новая Сибирь» (вх. № 3275 от 09.04.2015г.) арендатором указанного помещения является ИП Хоптенко А.В. на основании Договора аренды помещения № 2 от 16.06.2014г.

В адрес Новосибирского УФАС России ИП Хоптенко А.В. были представлены следующие документы: договор № 05/08-01 от 05 августа 2014г. на изготовление и монтаж рекламного баннера, заключенный между ИП Хоптенко А.В. и ООО «С.О.К.» (ИНН 5402547811; юридический адрес: 630049, г.Новосибирск, ул. Дуси Ковальчук, д. 272/2), Приложение № 1 к договору № 05/08-01 от 05 августа 2014г., копии чеков.

Деятельность в павильоне, расположенном по адресу г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 118/1 осуществляет ИП Хоптенко А.В. (ИНН 540512931146), что также подтверждается кассовым чеком № 0143/0030 от 17.12.2014г., полученным в данном магазине.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламной информации является ИП Хоптенко А.В.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - это реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 13 мая 2015 г. ИП Хоптенко А.В. признана нарушившей требования:

п. 5 ч.2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», согласно которому 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, сооружений или вне их,

а информация, размещенная на фасаде здания магазина «Пивная кружка», расположенного по адресу г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 181/1, с изображением логотипов «Новосибирский пивоваренный завод», «Сибирская пивоварня HEINEKEN», «Борихинский завод напитков», «Крюгер», а так же текстом:

«Пиво хранится в морозильной камере при температуре +5°C +8°C»,

«Чрезмерное употребление пива вредит вашему здоровью», ненадлежащей рекламой.

Время совершения административного правонарушения – декабрь 2014 г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 118/1.

В соответствии с ч. 4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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 юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное (ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

Из материалов дела следует, что у ИП Хоптенко А.В. имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Срок привлечения ИП Хоптенко А.В. к административной ответственности, установленный статьей 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях не истек.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, финансовое положение лица, а так же отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Индивидуального предпринимателя Хоптенко А.В. («...») виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.
2. Применить к ИП Хоптенко А.В. меру ответственности в виде административного штрафа в размере 4000 (четырёх тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40101810900000010001 в Сибирском ГУ банка России, БИК 045004001, ОКТМО 50701000, получатель: УФК РФ по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), ИНН 5405116098 / КПП 540501001, код БК 161 1 16 26000 01 6000 140, назначение платежа: административный штраф за нарушение законодательства о рекламе.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьёй 31.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях 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.

Неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, в соответствии со ст. 20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии со статьёй 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.