

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА <...>
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной
службы
по Псковской области**

ул. Кузнецкая, 13, г. Псков, 180017
тел. (8112) 66-55-53, факс (8112) 66-55-53
e-mail: to60@fas.gov.ru

_____ № _____

на № _____ от _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 060/04/14.3-461/2020

13 августа 2020 года

г. Псков

11 часов 30 минут

Я, <...>

рассмотрев протокол об административном правонарушении от 29.07.2020 и материалы дела № 060/04/14.3-461/2020, возбужденного по **части 1 статьи 14.3** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) в отношении должностного лица - директора ООО «КИНГ» <...>

в отсутствие привлекаемого лица, в извещении которого предприняты необходимые меры,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Псковского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 14.04.2020 по делу № 060/05/21-361/2019 реклама, распространенная ООО «КИНГ», была признана нарушающей требования **пункта 1 части 3, пункта 3 части 5 статьи 5, пункта 5 части 2, части 3 статьи 21** Федерального закона от 13.03.2006 N 38-ФЗ "О рекламе" (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Псковского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Псковского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В результате рассмотрения материалов дела установлено следующее.

Актом осмотра от 20.11.2019 установлено размещение информации на фасаде здания по адресу: г. Псков, ул. Мирная, д. 12 с признаками рекламы следующего содержания:

1. «Самый большой выбор» с изображением двух кружек, наполненных жидкостью, похожей на пиво и набором закусок (далее – баннер № 1);
2. «АКЦИЯ разливное пиво Бранденбир (темное Германия) – 99р Бланш (нефильтрованное Бельгия) – 99р Жигулевское (светлое Россия) - 99р», расположенного справа от входа в магазин «Паб» (далее – баннер № 2) и на входной двери в магазин «Паб» (далее – баннер № 3);
3. «Низкие цены всегда» с изображением трех молодых людей, демонстрирующих употребление напитка, похожего на пиво (далее – баннер № 4);

4. «Супер акция 1 литр Остмарк (темное) – 69р Гессер (светлое) - 69р» (далее – баннер № 5);

5. «Напитки Табак Кафе ПАБ (Общество с ограниченной ответственностью «Белуга») Пиво Снеки» (далее – баннер № 6).

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это 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.

Вышеуказанная информация, размещенная на баннерах №№ 1, 2, 3, 4, 5 является рекламой, так как содержит признаки рекламы, установленные п. 1 ст. 3 Закона о рекламе:

1. *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 (п. 2 ст. 3 Закона о рекламе).

В соответствии с пунктом 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» 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.

Алкогольная продукция подразделяется на спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

В соответствии с п. 13.1 ст. 2 Федерального закона «О государственном регулировании алкогольной продукции», пиво - алкогольная продукция с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения пивного сусла, которая произведена из пивоваренного солода, хмеля и (или) полученных в результате переработки хмеля продуктов (хмелепродуктов), воды с использованием пивных дрожжей, без добавления этилового спирта, ароматических и вкусовых добавок.

Исходя из положений вышеуказанных норм права, пиво относится к алкогольной продукции.

Учитывая, что информация на баннерах №№ 2, 3, 5 содержит в себе указание средств индивидуализации продукции и цены, то объектом рекламирования является товар алкогольная продукция – пиво.

Оценивая содержание баннеров № 1 и № 4, Комиссией принято во внимание, что пунктом 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» от 08.10.2012 № 58 разъяснено, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам 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 данном случае для привлечения внимания и поддержания интереса к товару достаточно изображения части сведений о товаре.

Текстовое содержание баннера № 1: «Самый большой выбор» с изображением кружек с жидкостью, наполненной пенным напитком и закусками и текстовое содержание баннера № 4: «Низкие цены всегда» с изображением четырех мужских образов, держащих в руках кружки, наполненные пенным напитком, ассоциируется у потенциального потребителя именно с алкогольным напитком - пивом, а не любым другим напитком.

Объектом рекламирования на баннерах № 1, № 2, № 3, № 4, № 5 является пиво.

2. Информация, распространенная на баннерах № 1, № 2, № 3, № 4, № 5 адресована неопределенному кругу лиц, поскольку располагается на внешних стенах здания по адресу: ул. Мирная, д. 12, г. Псков; таким образом, указанная информация доступна для всех категорий населения и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (алкогольной продукции - пиву) и поддержание интереса к товару.

Таким образом, вышеуказанная информация содержит признаки рекламы, перечисленные в статье 3 Федерального закона «О рекламе», и соответственно, признается рекламой алкогольной продукции.

Согласно пункта 1 части 3 статьи 5 Закона о рекламе недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

Рассматриваемая реклама на баннерах № 1 и № 4 сопровождается словосочетаниями: «Самый большой выбор», «Низкие цены всегда».

Согласно пункту 29 Постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами

Федерального закона «О рекламе», информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим, использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами.

Согласно пункта 3 части 5 статьи 5 Закона о рекламе, в рекламе не допускается демонстрация процессов курения и потребления алкогольной продукции.

При этом, к признакам демонстрации процесса потребления алкогольной продукции, в первую очередь, относится показ в рекламе человека, пьющего алкогольную продукцию, держащего в руках бокал, стакан, кружку и т.п. с алкогольной продукцией, открытую бутылку, бочку, пакет, банку для алкогольной продукции.

Управлением установлено, что на баннере № 4 размещается рекламная информация алкогольной продукции (пива) с использованием четырех мужских образов, держащих в руках кружку, наполненную пенным напитком, что указывает на демонстрацию процесса потребления алкогольной продукции (пива), что противоречит требованиям п. 3 ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Статьей 21 Федерального закона «О рекламе» установлены требования к рекламе алкогольной продукции.

Согласно пункту 5 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе» не допускается размещение рекламы алкогольной продукции с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Рассматриваемая рекламная информация на баннерах № 1, № 2, № 3, № 4, № 5 нарушает требования, установленные п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе», поскольку размещена на внешних стенах здания и на входной двери кафе «Паб» (ином конструктивном элементе здания).

В соответствии с частью 3 статьи 21 Федеральный закон «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 вышеуказанной рекламе алкогольной продукции отсутствует предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкоголя, что является нарушением ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с частью 4 статьи 3 Закона о рекламе, реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Деятельность по розничной продаже алкогольной продукции по указанному адресу при оказании услуг общественного питания осуществляет ООО «КИНГ» (ИНН 6027192614) на основании лицензии рег. № 60РПО0000241 от 06.09.2019.

В силу статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований, установленных п. 1 ч. 3, п. 3 ч. 5 ст. 5 Закона о рекламе несет рекламодатель, ответственность за нарушение требований, установленных п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе, несет рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель и рекламодатель.

В соответствии с пунктом 5 и 7 статьи 3 Закона о рекламе рекламодателем и рекламодателем вышеуказанной рекламы является ООО «КИНГ» как лицо, определившее объект рекламирования и осуществляющее распространение рекламы.

На основании [части 1 статьи 14.3](#) КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или 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 двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В силу [части 7 статьи 38](#) Федерального закона "О рекламе" рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных [статьей 18](#) Федерального закона "О рекламе".

Собранные по делу доказательства и установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что нарушение законодательства о рекламе в данном случае содержится в действиях лица, осуществившего распространение рекламы – ООО «КИНГ»

Таким образом, ООО «КИНГ», имея возможность для соблюдения требований [части 1 статьи 18](#) Федерального закона "О рекламе", не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена [частью 1 статьи 14.3](#) КоАП РФ.

Документов и пояснений по делу от ООО «КИНГ» не поступало. Предписание об устранении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе не исполнено.

[Статья 1.5](#). КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В силу [части 3 статьи 2.1](#) КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей подлежит административной ответственности ([статья 2.4](#) КоАП РФ).

В соответствии с примечанием к [статье 2.4](#). КоАП РФ руководители организаций, совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц несут административную ответственность как должностные лица.

Материалами дела установлено, что директором ООО «КИНГ» является <...>

В силу [части 1 статьи 14.3](#) КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Псков

Время совершения административного правонарушения: 20.11.2019

29.07.2020 в отношении должностного лица - директора ООО «КИНГ» <...>

составлен протокол № 060/04/14.3-461/2020 об административном

правонарушении по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ. Протокол составлен в отсутствие должностного лица директора ООО «КИНГ» <...>

Протокол об административном правонарушении, определение о назначении времени и месте рассмотрения дела, а также предписание об устранении нарушения законодательства РФ о рекламе (повторно) были направлены в адрес должностного лица директора ООО «КИНГ» <...> заказными письмами 31.07.2020 по адресам: <...>

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (www.pochta.ru), указанные письма хранятся в почтовых отделениях с пометкой «ожидает адресата в месте вручения».

В соответствии со [статьей 165.1](#) Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В [пункте 63](#) Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" указано: "По смыслу [пункта 1 статьи 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю ([пункт 1 статьи 165.1](#) ГК РФ).

С учетом положения [пункта 2 статьи 165.1](#) ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам,

перечисленным в [абзацах первом и втором настоящего пункта](#), а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий ([пункт 1 статьи 20 ГК РФ](#)). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу".

Таким образом, Псковским УФАС России предприняты все необходимые меры об уведомлении должностного лица директора ООО «КИНГ» <...> о рассмотрении дела об административном правонарушении.

Определением от 30.07.2020 дело № 060/04/14.3-461/2020 в отношении должностного лица - директора ООО «КИНГ» <...> назначено к рассмотрению 13.08.2020 в 11 часов 30 минут (мск).

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

Должностное лицо ООО «КИНГ», имея возможность не нарушать требования законодательства о рекламе, не приняло всех зависящих от него мер по его соблюдению.

Обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном правонарушении, не имеется.

Материалами административного дела доказано событие и состав административного правонарушения, совершение его должностным лицом – директором ООО «КИНГ» <...> его вина, а также наличие всех необходимых оснований для привлечения к административной ответственности на основании ч. 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

К обстоятельствам, смягчающим административную ответственность в соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ, относится добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения и добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ не установлено.

При назначении административного наказания были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное положение лица, привлекаемого к ответственности, обстоятельства совершения административного правонарушения.

Сведений о привлечении данного лица ранее к административной ответственности не имеется.

Исследуя вопрос о возможности применения положений ст. 2.9 КоАП РФ в отношении совершенного административного правонарушения прихожу к следующим выводам.

В соответствии со [статьей 2.9](#) КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В соответствии с [постановлением](#) Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 года N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

[Пунктом 18](#) постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 года N 10 "О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях" разъяснено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

При этом необходимо иметь в виду, что с учетом признаков объективной стороны некоторых административных правонарушений, они ни при каких обстоятельствах не могут быть признаны малозначительными, поскольку существенно нарушают охраняемые общественные отношения. К ним, в частности, относятся административные правонарушения, предусмотренные [статьями 12.8, 12.26](#) КоАП РФ.

Кроме того, согласно [абзаца 3 пункта 18.1](#) названного постановления квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений [пункта 18](#) данного постановления применительно к обстоятельствам конкретного

совершенного лицом деяния.

Материалами дела установлено, что допущенное должностным лицом директором ООО «КИНГ» <...> нарушение не обусловлено объективными, не зависящими от него причинами. В материалы дела не представлено документов и доказательств, свидетельствующих об отсутствии у должностного лица такой объективной возможности.

Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не представило достаточных и надлежащих аргументов, указывающих на наличие исключительных обстоятельств, а также обстоятельств, препятствующих исполнению им требований законодательства.

При этом предусмотренный статьей 2.9 КоАП РФ механизм освобождения хозяйствующего субъекта от административной ответственности не подлежит безосновательному применению.

Учитывая, что исключительных обстоятельств, объективно повлиявших на совершение заявителем неправомерного деяния, из материалов дела не усматривается, прихожу к выводу, что со стороны должностного лица - директора ООО «КИНГ» <...> допущено пренебрежительное отношение к исполнению своих публично-правовых обязанностей.

Предусмотренного статьей 4.1.1 КоАП РФ основания для замены административного наказания в виде административного штрафа предупреждением также не установлено.

Каких-либо исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями также не установлено и предусмотренного частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ основания для назначения наказания в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа также не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 4.2, 4.3, 4.5, 2.2 а также частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ:

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – директора ООО «КИНГ» <...>

виновным в совершении административного правонарушения, состав которого предусмотрен частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Назначить административное наказание в виде административного штрафа в минимальном размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет Российской Федерации в полном объеме перечислением в УФК по Псковской области (Псковское УФАС России), л/с 04571392200, р/с 40101810400001010002 Отделение г. Псков, БИК 045805001, ИНН 6027026536, КПП 602701001, ББК 16111601071019000140, наименование ББК - иные штрафы, установленные главой 14.3 КоАП РФ, УИН 16100500000000632637.

Назначение платежа: оплата штрафа по постановлению № 060/04/14.3-461/2020.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу: (8112) 62-65-28.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с пунктом 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

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 арбитражный 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.

<...>