ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела

об административном правонарушении № 042/04/14.3-1828/2019

«07» ноября 2019г. г. Кемерово

Я, <…> , заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1828/2019, возбужденного протоколом от 24.10.2019 в отношении индивидуального предпринимателя <…> за совершение нарушения требований пункта 5 части 2 статьи 21Федерального 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 по тексту - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

10.09.2019 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/05/21-1257/2019 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ИП <…> нарушившим требования пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее по тексту - ФЗ «О рекламе»), при распространении в июле 2019г. рекламы по адресу г. Кемерово, пр. Шахтеров, 72, на фасаде многоквартирного дома, следующего содержания:

- «трёшка за 199р. Чрезмерное употребление пива вредит вашему здоровью».

02.07.2019 состоялось заседание Экспертного совета по рекламе при Кемеровском УФАС России (составлен протокол № 2, очная форма).

Одним из вопросов обсуждения Экспертного совета по рекламе при Кемеровском УФАС России, являлось обсуждение вышеуказанной рекламы алкогольной продукции.

Членам экспертного совета по рекламе (присутствовало 12 человек) был задан следующий вопрос:

-Как Вы считаете, являются ли данные изображения (представлены фото рекламы вышеуказанного содержания) рекламой алкогольной продукции, продавца?

Решение членов экспертного совета по рекламе (да – 12 чел.; нет – 0 чел.; свой вариант – 0).

Пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе» установлено, что 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.

Пленум ВАС РФ в пункте 2 постановления от 08.10.2012 № 58 разъяснил, что при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы необходимо учитывать, что размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителей 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.

Информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара (пункт 16 информационного письма от 25.12.1998 № 33 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением законодательства о рекламе»).

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» установлено, что 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, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Реклама с выражением - «трёшка за 199р. Чрезмерное употребление пива вредит вашему здоровью», которая размещена на фасаде многоквартирного дома, в котором расположен магазин разливных напитков «Пиво Сибири» в силу делового оборота, вызывает у потребителя ассоциацию о реализации в данном магазине алкогольной продукции - пива, следовательно, можно сделать вывод, что объектом рекламирования является именно алкогольная продукция - пиво.

Согласно части 4 статьи 2 ФЗ «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.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «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, строений, сооружений или вне их.

Из условий акции, размещенных на странице официального сайта магазина «Пиво Сибири» https://пивосибири42.рф/#modal-offer_6 следует, что данная акция распространяется только на алкогольную продукцию – пиво.

В нарушение данной правовой нормы по адресу: г. Кемерово, пр-т Шахтеров, 72, на фасаде многоквартирного дома, размещена реклама алкогольной продукции.

В соответствии с частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» несёт рекламораспространитель.

В данном случае рекламораспространителем является ИП <…> .

Административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламораспространителем, рекламопроизводителем требований законодательства Российской Федерации о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение штрафа на физических лиц – 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.

Действия ИП <…> , выразившиеся в нарушении требований пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» при размещении наружной рекламы алкогольной продукции – пива на территории г. Кемерово, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, согласно которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 статьи 14.3 КоАП РФ, частью 4 статьи 14.3.1 статьями 14.37, 14.38, 19.31 КоАП РФ, влечет наложение штрафа на должностных лиц от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Время совершения ИП <…> административного правонарушения: июль 2019.

Место совершения ИП <…> административного правонарушения: г. Кемерово, Шахтеров, 72, на фасаде многоквартирного дома.

25.09.2019 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания на 24.10.2019 в 09 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции имеется в материалах дела).

24.10.2019 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.3-1828/2019 об административном правонарушении в отсутствие ИП <…>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

24.10.2019 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 042/04/14.3-1828/2019 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении на 07.11.2019 в 09 часов 30 минут. Копии определения и протокола были направлены в адрес ИП <…> заказным письмом с уведомлением.

07.11.2019 на рассмотрение дела № 042/04/14.3-1828/2019 об административном

правонарушении ИП <…> не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП <…> о дате, времени и месте рассмотрения дела № 042/04/14.3-1828/2019 об административном правонарушении Кемеровское УФАС России не располагает.

Руководствуясь статьями 29.1, 29.4, 29.6, 29.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1.Дело № 042/04/14.3-1828/2019 отложить.

2.Назначить рассмотрение дела № 042/04/14.3-1828/2019 на 19 декабря 2019г. в 09 часов 30 минут. Рассмотрение дела состоится по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 307 (регистрация участников состоится в 09 часов 20 минут в каб. 316).

Частью 1 статьи 51 Конституции РФ установлено, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Явка лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, обязательна.

При себе иметь копию данного определения.

Заместитель руководителя управления
<…>