

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания

05.02.2020
16175/2019

ДЕЛО № 073/04/14.3-

г. Ульяновск

Временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области С<...>в И.И., рассмотрев материалы дела о совершении **индивидуальным предпринимателем Х<...>ой <...>** (далее - ИП Х<...>а С.Ю., предприниматель), <...>, зарегистрированной по адресу: <...> (адрес электронной почты: <...>), правонарушения, предусмотренного **частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях**, в отсутствие ИП Х<...>ой С.Ю. (о месте и времени рассмотрения дела предприниматель извещена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудниками Ульяновского УФАС России установлен факт (15.08.2019 произведена фотосъемка) распространения в витрине павильона «ПиВОды», расположенного по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Автостроителей, д. 32, рекламы пива «Пятницкое нефильтованное» АО «Булгарпиво», «Афанасий светлое» ООО «Частная пивоварня «Афанасий» и «Zlata Podkova» ООО «Частная пивоварня «Zlata Podkova» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

По указанному факту Ульяновским УФАС России определением от 10.10.2019 возбуждено дело № 073/05/21-16047/2019 по признакам нарушения п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - *Федеральный закон «О рекламе»*). К участию в деле в качестве лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, привлечена ИП Х<...>а С.Ю., осуществляющая торговлю в павильоне «ПиВОды».

Решением Ульяновского УФАС России от 15.11.2019 (резольютивная часть решения объявлена 06.11.2019) по делу № 073/05/21-16047/2019 реклама пива, размещенная в витрине павильона «ПиВОды», расположенного по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Автостроителей, д. 32, признана ненадлежащей:

- реклама пива «Пятницкое нефильтованное» АО «Булгарпиво» и «Zlata Podkova» ООО «Частная пивоварня «Zlata Podkova» - нарушающей требования п. 5 ч. 2 ст. 21

Федерального закона «О рекламе»;

- реклама пива «Афанасий светлое» ООО «Частная пивоварня «Афанасий» - нарушающей требования п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

Материалы дела № 073/05/21-16047/2019 переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России С<...>вым И.И. вынесено определение от 23.12.2019 о возбуждении в отношении ИП Х<...>ой С.Ю. дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-16175/2019 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено в Ульяновском УФАС России на 22.01.2020 в 14 час. 30 мин. Определение от 23.12.2019 (исх. № 6926-05 от 23.12.2019) направлено ИП Х<...>ой С.Ю. на адрес электронной почты: <...> 24.12.2019 в 13 час. 41 мин., а также по адресу места жительства предпринимателя, указанному в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, заказным письмом с уведомлением № 43206842553<...> от 24.12.2019, которое, согласно сведениям с официального сайта АО «Почта России», по состоянию на 22.01.2020 адресатом не получено; 25.12.2019 имела место неудачная попытка вручения почтовой корреспонденции. Впоследствии указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи.

ИП Х<...>ой С.Ю. 22.01.2020 в Ульяновское УФАС России представлены письменные пояснения и иные материалы по делу № 073/04/14.3-16175/2019 (вх. № 303 от 22.01.2020), согласно которым предприниматель исполнила предписание № 11 от 15.11.2019 о прекращении нарушения законодательства о рекламе по делу № 073/05/21-16047/2019 в полном объеме, все плакаты с рекламой пива с окон павильона удалены, что подтверждается приложенными фотоснимками витрин павильона. Кроме того, ИП Х<...>ой С.Ю. представлены лист записи Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 24.07.2017 о регистрации Х<...>ой С.Ю. в качестве индивидуального предпринимателя, копии паспорта и СНИЛС. Предприниматель просит рассмотреть дело № 073/04/14.3-16175/2019 в её отсутствие.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России С<...>вым И.И. в отношении ИП Х<...>ой С.Ю., в её отсутствие, составлен протокол об административном правонарушении № 6 от 22.01.2020 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола об административном правонарушении № 6 от 22.01.2020 и определение от 22.01.2020 о назначении рассмотрения дела № 073/04/14.3-16175/2019 в Ульяновском УФАС России на 05.02.2020 в 14 час. 30 мин. (исх. № 260-05 от 22.01.2020) направлены ИП Х<...>ой С.Ю. на адрес электронной почты: <...> 23.01.2020 в 13 час. 59 мин., а также по адресу места жительства предпринимателя, указанному в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, заказным письмом с уведомлением

№ 43206843551<...> от 23.01.2020, которое адресатом не получено, - указанное заказное письмо возвращено в Ульяновское УФАС России по истечении срока хранения в отделении почтовой связи почтового отправления с пометкой «Административное».

ИП Х<...>ой С.Ю. в Ульяновское УФАС России представлены письменные пояснения по делу № 073/04/14.3-16175/2019 (исх. № 1 от 04.02.2020, вх. № 630 от 04.02.2020), согласно которым предприниматель ранее по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях к административной ответственности не привлекалась. Кроме того, ИП Х<...>ой С.Ю. в подтверждение материального положения представлена налоговая декларация по налогу, уплачиваемому в связи с применением упрощённой системы налогообложения, за 2018 год. Предприниматель просит рассмотреть дело № 073/04/14.3-16175/2019 в её отсутствие.

На рассмотрение дела 05.02.2020 предприниматель не явилась.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 073/05/21-16047/2019 и дела об административном правонарушении № 073/04/14.3-16175/2019 усматривается следующее.

В ходе осуществления текущего контроля за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе сотрудниками Ульяновского УФАС России установлен факт (15.08.2019 произведена фотосъемка) распространения в витрине павильона «ПиВОды», расположенного по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Автостроителей, д. 32, рекламы пива «Пятницкое нефилтрованное» АО «Булгарпиво», «Афанасий светлое» ООО «Частная пивоварня «Афанасий» и «Zlata Podkova» ООО «Частная пивоварня «Zlata Podkova» с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Реклама «Пятницкое нефилтрованное» АО «Булгарпиво» размещена в витрине со стороны фасада (входа) и имеет следующее содержание. На желтом фоне размещено изображение эмблемы «Булгарпиво». Ниже, один под другим, размещены слова: «Булгарпиво», «Пятницкое», «нефилтрованное», ниже - «Официальный дистрибьютор ООО «Тольятти Пиво» (8482) 76-99-60». По нижнему краю рекламы мелким шрифтом размещена предупредительная надпись: «Чрезмерное употребление пива вредит здоровью».

Реклама «Афанасий светлое» ООО «Частная пивоварня «Афанасий» размещена в витрине с торцевой стороны павильона и имеет следующее содержание. На зеленом фоне размещено изображение эмблемы «Тверское пиво». Ниже - слово «АФАНАСИЙ», выполненное крупными буквами, ниже курсивом - «Светлое». По нижнему краю рекламы размещены изображения медалей и текст: «Официальный дистрибьютор ООО «Тольятти Пиво» 76-99-60». Иная информация в рекламе отсутствует.

Реклама «Zlata Podkova» ООО «Частная пивоварня «Zlata Podkova» размещена в витрине с торцевой стороны павильона и имеет следующее содержание. На зеленом фоне размещено изображение эмблемы «Тверское пиво». Ниже, один под другим, размещены слова: «Zlata Podkova», «Пиво премиум класса», ниже курсивом - «У нашей истории есть вкус!». В центральной части рекламы размещены фотографические изображения пивных бокалов, выстроенных в ряд, с

нанесёнными этикетками сортов пива («Zlata Podkova» Чешское Premium», «Zlata Podkova» Немецкое Premium», «Zlata Podkova» Ирландское Premium», «Zlata Podkova» Баварское Premium», «Zlata Podkova» Пражское Premium»), обрамленные веточками хмеля и колосьями. По нижнему краю рекламы размещена предупредительная надпись: *«Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью 18+»*.

В соответствии с п.п. 1, 2 ст. 3 Федерального закона «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.

Поскольку на рекламных плакатах, размещенных в витринных окнах павильона «ПиВОды», содержится информация о конкретном пиве - «Пятницкое нефилтрованное» АО «Булгарпиво», «Афанасий светлое» ООО «Частная пивоварня «Афанасий» и «Zlata Podkova» ООО «Частная пивоварня «Zlata Podkova», данная информация является рекламой указанного пива и его производителя. При этом в рекламе не содержится пиктограммы безалкогольного пива.

Согласно п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального 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, строений, сооружений или вне их.

В соответствии с ч.ч. 1 и 23 ст. 19 Федерального закона «О рекламе» к рекламным конструкциям относятся щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, проекционные и иное предназначенное для проекции рекламы на любые поверхности оборудование, воздушные шары, аэростаты и иные технических средств стабильного территориального размещения, монтируемые и располагаемые на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта. Также к рекламным конструкциям можно отнести витрины, киоски, лотки, передвижные пункты торговли, уличные зонтики, в случае размещения рекламы непосредственно на указанных объектах.

Реклама пива «Пятницкое нефилтрованное» АО «Булгарпиво», «Афанасий светлое» ООО «Частная пивоварня «Афанасий» и «Zlata Podkova» ООО «Частная пивоварня «Zlata Podkova», размещенная в витринных окнах павильона, обращена на улицу, тем самым нарушая требования п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч. 3 ст. 21 Федерального 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).

Реклама пива «Афанасий светлое» ООО «Частная пивоварня «Афанасий» не

содержит предупредительной надписи.

В письменных пояснениях (исх. № 27 от 31.10.2019, вх. № 7448 от 05.11.2019) и 06.11.2019 на заседании комиссии по рассмотрению дела № 073/05/21-16047/2019 ИП Х<...>а С.Ю. сообщила, что размещение рекламных плакатов, которые лежали на складе, осуществляли сотрудники магазина самостоятельно. Рекламные плакаты на окнах павильона размещены с целью защиты от яркого солнца. Пивная продукция, указанная в рекламе, в павильоне «ПивоОды» не реализуется.

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Решением Ульяновского УФАС России от 15.11.2019 (резюльтивная часть решения объявлена 06.11.2019) по делу № 073/05/21-16047/2019 реклама пива, размещенная в витрине павильона «ПивоОды», расположенного по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Автостроителей, д. 32, признана ненадлежащей:

- реклама пива «Пятницкое нефилъТРованное» АО «Булгарпиво» и «Zlata Podkova» ООО «Частная пивоварня «Zlata Podkova» - нарушающей требования п. 5 ч. 2 ст. 21 Федерального закона «О рекламе»;

- реклама пива «Афанасий светлое» ООО «Частная пивоварня «Афанасий» - нарушающей требования п. 5 ч. 2 и ч. 3 ст. 21 Федерального закона «О рекламе».

Согласно ч.ч. 1, 3 ст. 36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные настоящим Федеральным законом. Предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выдается на основании решения антимонопольного органа о признании рекламы ненадлежащей и должно содержать указание о прекращении ее распространения.

На основании указанного решения ИП Х<...>ой С.Ю. Ульяновским УФАС России выдано предписание № 11 от 15.11.2019 о прекращении нарушения законодательства о рекламе. ИП Х<...>а С.Ю. 18.11.2019 уведомила управление об исполнении предписания, представив фотоснимки витрины павильона «ПивоОды» без рекламы пива (исх. № 28 от 18.11.2019, вх. № 7810 от 18.11.2019).

Согласно ч. 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ч.ч. 2 и 3 ст. 21 указанного Федерального закона.

В соответствии с п. 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Торговлю в павильоне «ПивоОды», расположенном по адресу: Ульяновская обл., г. Димитровград, пр-т Автостроителей, д. 32, осуществляет ИП Х<...>а С.Ю.

Таким образом, рекламораспространителем в данном случае является ИП Х<...>а

С.Ю.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ) нарушение рекламоделателем, 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 соответствии со ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, ИП Х<...>ой С.Ю. совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается, что в данном случае нарушено право потребителей рекламы на получение добросовестной рекламы.

Кроме того, состав правонарушения, квалифицируемого по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, является формальным, и угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении ИП Х<...>ой С.Ю. к исполнению публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Обстоятельства, признаваемые отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, являются оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль

(п.п. 4 и 7 ч. 1 ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ИП Х<...>ой С.Ю., несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы.

Согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение в данном случае ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ИП Х<...>а С.Ю. 10.08.2017 включена в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (<https://rmsp.nalog.ru/>) как микропредприятие, что подтверждается выпиской из реестра от 05.02.2020 № ИЭ9965-20-2814870. Ранее к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предприниматель не привлекалась.

В соответствии со ст. 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

2. 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 настоящего Кодекса.

3. В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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 ч. 3 ст. 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Поскольку ИП Х<...>а С.Ю. к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ранее не привлекалась, при вынесении настоящего постановления, с учетом вышеприведенных норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях **индивидуального предпринимателя Х<...>ой <...>**, <...>, наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить **индивидуальному предпринимателю** Х<...>ой <...>, <...>, административное наказание в виде **предупреждения**.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11) либо в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством Российской Федерации в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

Временно исполняющий обязанности

руководителя управления

И.И. С<...>в