

об административном правонарушении

«13» 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 КоАП РФ в отношении индивидуального предпринимателя К. (дата рождения <...>, паспорт серия <...> № <...> выдан <...>, адрес регистрации: <...>, ИНН <...>, ОГРНИП <...>) по факту распространения рекламы магазина «Пенная гильдия»: «Всегда свежие напитки и закуски, накопи 10 литров и получи 1 литр в подарок! Днем дешевле! Полтора по цене одного! И другие скидки и бонусы», сопровождаемую изображением кружек с пенным напитком на фоне пшеничного поля, размещенную на фасаде здания по адресу Республика Марий Эл, Новоторъяльский р-н, пгт. Новый Торъял, ул. Советская, д. 24, поскольку в ней нарушены требования пункта 5 части 2 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) (решение Марийского УФАС России по делу № 012/05/21-354/2023 от 23 мая 2023 года).

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, Новоторъяльский р-н, пгт. Новый Торъял, ул. Советская, д. 24.

Время совершения административного правонарушения: январь 2023 года (из письменных пояснений ИП К. рег.ном. 3628/2023) по 20 мая 2023 года (дата демонтажа ненадлежащей рекламы).

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Марийским УФАС России установлен факт размещения рекламы на фасаде магазина «Пенная гильдия» с торца здания по адресу: Республика Марий Эл, Новоторъяльский р-н, пгт. Новый Торъял, ул. Советская, д. 24, следующего содержания:

В соответствии со статьей 3 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.

Рассматриваемая информация 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.

Из содержания текста рекламной информации следует, что объектом рекламирования является магазин разливных напитков «Пенная гильдия», а также «всегда свежие напитки и закуски», а также особые условия приобретения разливных напитков «накопи 10 литров и получи 1 литр в подарок! Днем дешевле! Полтора по цене одного! И другие скидки и бонусы». Указанный текст сопровождается изображением кружек с пенным напитком на фоне пшеничного поля.

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 словосочетание «разливные напитки» и изображение кружек с пенным напитком, вид и оформление которых явно ассоциируются с пивом, а не любым разливным напитком. Кроме того, указанная реклама сопровождается предупреждением о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции.

Пунктом 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе установлено, что 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.

Указанная рекламная конструкция располагается на фасаде здания, что противоречит требованиям пункта 5 части 2 статьи 21

Закона о рекламе.

На основании вышеизложенного, Комиссией Марийского УФАС России установлен факт нарушения пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований пункта 5 части 2 статьи 21 несет 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, указанным на кассовом чеке приобретенного товара «Н-к Вкус СССР светлое фильтр.» в магазине «Пенная гильдия», предпринимательскую деятельность осуществляет ИП К. (ИНН <...>). Указанная рекламная конструкция располагается в месте осуществления предпринимательской деятельности ИП К., привлекает внимание к магазину «Пенная гильдия». Указанное также подтверждено предпринимателем в письменных пояснениях.

Из изложенного следует, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы выступает ИП К.

Ответственность за нарушение пункта 5 части 2 статьи 21 Закона о рекламе установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

Согласно пункту 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В силу статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

Организационно-распорядительные функции включают в себя руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий и иные.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

К. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя. Исполняя должностные обязанности, ИП К должна надлежащим образом осуществлять предпринимательскую деятельность в соответствии с действующим законодательством, в том числе законодательством о рекламе.

Вместе с тем, ИП К. не были предприняты все зависящие от нее меры по соблюдению и недопущению нарушения законодательства о рекламе.

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, 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.

Частью 2 статьи 24.2 КоАП РФ 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.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

Протокол составлен по правилам статьи 28.2 КоАП РФ в присутствии ИП К. Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении от 23.05.2023 исх. № ОЕ/2600/23 направлено по адресу места регистрации предпринимателя, а также по адресу электронной почты toroshina_olga@mail.ru, и получено предпринимателем, о чем имеется отметка в копии уведомления.

Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: **22 июня 2023 года в 09 час. 30 мин.** по адресу: ул. Волкова, д. 164, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000.

С протоколом ознакомлен(а),

права и обязанности разъяснены.

Даю согласие на

обработку персональных данных. _____

(ФИО, подпись лица, привлекаемого

к административной ответственности)

<...>

(Ф.И.О. составившего протокол)

13 июня 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)

« » _____ 2023 г. _____

(подпись)

Также сообщаем, что возможность участия в рассмотрении дела будет организована посредством удаленного доступа через программу «TrueConf Server» по ссылке: <https://fas1.tconf.ru/c/5060947702>.

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

Информацию об участии в рассмотрении дела посредством удаленного доступа необходимо сообщить в Марийское УФАС России по телефону 8 (8362) 41-76-21.

2023-3523