

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении №03-03/64-2016

27 октября 2016 года

г. Петрозаводск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №03-03/64-2016, возбужденного в отношении ИП Максимовым С.М. (ИНН 100100813972, ОГРН 305100133200081, дата регистрации 28.11.2005, место нахождения: <...>) по факту нарушений пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Федерального 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 – КоАП РФ), в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела ИП Максимова С.М.,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Карельского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе от 12.10.2016 по делу №03-02/27-2015 рекламы алкогольной продукции: «Магазин разливных напитков BEER CORNER с изображением пивной кружки с пенным напитком»; «BEER CORNER магазин бочкового пива»; «изображение пивной кружки с пенным напитком», распространяемые ИП Максимовым С.М., путем размещения на рекламной конструкции, стенах, окнах здания по адресу: пр. Ленина д. 3, г.Петрозаводск, а также рекламу «BEER CORNER магазин бочкового пива пр.Ленина д.3 с изображением пивных кружек с пенным напитком и пивной бочки», размещенную на рекламной конструкции по адресу: пр. Лесной, г.Петрозаводск (напротив здания Мазда центр), были признаны ненадлежащими, поскольку в них нарушены требования пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Основанием для принятия комиссией Карельского УФАС России послужили следующие обстоятельства.

В целях осуществления надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в соответствии с полномочиями, предоставленными статьей 33 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе», Закон), 16.05.2016 специалистами отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов, недобросовестной конкуренции и рекламы Карельского УФАС России был произведен осмотр вышеуказанных наружных реклам.

На заседании Комиссии ИП Максимов С.М. пояснил, что, по его мнению, кружки с пенным напитком не ассоциируются с пивом, не являются рекламой.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения ответчика, Комиссия пришла к следующим выводам.

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

В силу части 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования – товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Размещенная на рекламной конструкции информация содержит все правовые признаки рекламы:

- адресована неопределенному кругу лиц;

- направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования: магазин разливного пива «BEER CORNER», формирует и поддерживает у потенциального покупателя интерес к различным видам алкогольной продукции, способствуя реализации алкогольной продукции.

Как разъяснил Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 информационного письма от 25.12.1998 №37 информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

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 (пункт 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»).

Пунктом 1 статьи 19 ФЗ «О рекламе» определено, что 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.

Применительно к требованиям указанной нормы вышеуказанные рекламы, размещены на рекламных конструкциях (рекламных баннерах, наклейках) прикреплены к объектам недвижимости (стены, окна, крыльцо здания).

Рассматриваемые изображения и надписи на стене, окнах и крыльце обращены на улицу, привлекают внимание неопределенного круга лиц, формируют и поддерживают интерес к нему, следовательно, рекламные наклейки и баннеры являются рекламой.

В силу пункта 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.

Вышеуказанные рекламы, размещены на рекламных конструкциях, что нарушает требования пункта 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно части 3 статьи 21 ФЗ «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 рекламах, зафиксированных сотрудниками Карельского УФАС России, не содержится предупреждения о вреде чрезмерного употребления алкогольной продукции, что нарушает часть 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

Согласно статье 38 ФЗ «О рекламе» нарушение рекламодателем пунктом 5 части 2, части 3 статьи 21 ФЗ «О рекламе» влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, ИП Максимов С.М. совершило правонарушение ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлена административная ответственность за нарушение рекламодателем или рекламодателем 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 в виде административного штрафа для должностного лица в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

По факту совершения административного правонарушения телефонограммой ИП Максимов С.М. приглашен на составлении протокола об административном правонарушении.

13.10.2016 в 11 часов 00 минут по факту правонарушения в присутствии представителей ИП Максимова С.М. составлен протокол об административном правонарушении.

Определением от 13.10.2016 «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-03/64-2016» настоящее дело было назначено к рассмотрению на 27.10.2016 в 11 часов 00 минут.

ИП Максимов С.М. заявил ходатайство на рассмотрение административного дела в его отсутствие.

Рассмотрение настоящего дела состоялось в назначенное время.

Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Согласно части 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.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

Юридическое лицо, признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

ИП Максимов М.С. не представил объективных доказательств невозможности соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые оно не могло предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Таким образом, рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5. КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Датой совершения административного правонарушения является дата обнаружения данных реклам - 16.05.2016. Таким образом, срок давности для привлечения к административной ответственности на момент вынесения постановления не истек.

Место совершения данного административного правонарушения - город Петрозаводск.

Вместе с тем, следует отметить, что вышеуказанное административное правонарушение совершено ИП Максимовым С.М. впервые, в результате совершенного правонарушения не причинён вред, а также не возникло угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, либо других негативных последствий.

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 КоАП РФ (часть 3 статьи 3.4. КоАП РФ).

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ 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 устанавливается предупреждение.

Учитывая обстоятельства и характер совершенного административного правонарушения должностное лицо Карельского УФАС России полагает возможным назначить ИП Максимову С.М. административное наказание в виде предупреждения.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации ИП Максимовым С.М. своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России

ПОСТАНОВИЛ:

Назначить ИП Максимову С.М. за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьёй 31.1 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено. 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 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.