ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 058/04/14.3-423/2021
об административном правонарушении

10 июня 2021 года **г. Пенза, ул. Урицкого**

аместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по зенской области , рассмотрев протокол и материалы дела об административном вонарушении № 058/04/14.3-423/2021, возбужденного в отношении индивидуального дпринимателя , по факту нарушения пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 Федерального она от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», установленному решением Пензенского УФАС сии от 19.04.2021г. по делу № 058/05/21-242/2021, ответственность за которое дусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях ее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

рассмотрение поступил протокол от 28.05.2021 № 058/04/14.3-423/2021 об инистративном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом ела антимонопольного контроля и рекламы Управления Федеральной антимонопольной кбы по Пензенской области (далее – Пензенское УФАС России) в отношении ИП , в связи вершением деяния, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 екса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

отокола об административном правонарушении от 28.05.2021 № 058/04/14.3-423/2021 и ериалов дела следует.

зенским УФАС России было рассмотрено дело № 058/05/21-242/2021 о нарушении нодательства о рекламе в отношении ИП по факту нарушения пункта 5 части 2, части статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее ФЗ «О аме»).

пространяемая ИП реклама решением Комиссии Пензенского УФАС России от 19 еля 2021 года в соответствии с пунктом 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» признана адлежащей.

оответствии с частью 1 статьи 28.1 КоАП РФ непосредственное обнаружение кностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных вонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события инистративного правонарушения, является поводом к возбуждению дела об инистративном правонарушении, предусмотренном статьей 14.3 настоящего Кодекса.

рассмотрении настоящего дела ИП не присутствовал. В адрес Пензенского УФАС сии представил ходатайство о рассмотрении данного административного дела без его стия. Кроме того, факт нарушения законодательства о рекламе признал.

смотрев материалы настоящего административного дела, прихожу к следующему.

г совершения ИП действий по распространению ненадлежащей рекламы доказан в е рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе и подтверждается ставленными доказательствами.

материалов настоящего административного дела и дела о нарушении нодательства о рекламе № 058/05/21-242/2021 следует, что в Пензенское УФАС России упило обращение Администрации города Кузнецка Пензенской области по поводу пространения в городе Кузнецке рекламы алкогольной продукции (пива), с нарушением нодательства о рекламе.

нием Комиссии установлено, что на внешней стене торгового объекта (магазина), дящегося на территории г. Кузнецка по адресу: г. Кузнецк, ул. Белинского, 18, лещен рекламный баннер следующего содержания:

туральный продукт Частная пивоварня Хmельбург (с изображением банок с надписью улевское пиво»). Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему здоровью (с ражением бочонка, кружки с пенным напитком и колосьев)».

оответствии со статьёй 3 ФЗ «О рекламе» рекламой является информация, пространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, эсованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к экту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его движение на рынке.

ответствии с письмом ФАС России от 05.04.2007 № АЦ/4624, под неопределенным кругом понимаются те лица, которые не могут быть заранее определены в качестве получателя амной информации и конкретной стороны правоотношения, возникающего по поводу лизации объекта рекламирования. Такой признак рекламной информации, как дназначенность ее для неопределенного круга лиц, означает отсутствие в рекламе анного о неком лице или лицах, для которых реклама создана и на восприятие которых ама направлена.

сматриваемая информация по своему содержанию и целевой направленности ется рекламой, поскольку адресована неопределенному кругу лиц и направлена на лечение внимания к объектам рекламирования, формирование или поддержание реса к ним и их продвижение на рынке.

асно пункту 2 статьи 3 ФЗ «О рекламе», объект рекламирования – товар, средства ивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, льтаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное евнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на лечение внимания к которым направлена реклама.

ектом рекламирования в рассматриваемом случае является производитель и давец алкогольной продукции (пива), а также сама алкогольная продукция – улевское пиво».

асно пункту 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 №171 «О государственном лировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и тосодержащей продукции и об ограничении потребителя (распития) алкогольной дукции» под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая изведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного ищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием ового спирта более 0,5 процентов объема готовой продукции, за исключением

эвой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством сийской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как отные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино мпанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

м образом, к алкогольной продукции относится пиво с содержанием этилового спирта е 0,5 процентов объема готовой продукции.

ум ВАС РФ в пункте 2 Постановления от 08.10.2012 г. № 58 «О некоторых вопросах ктики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, размещение отдельных сведений, очевидно вызывающих у потребителя ассоциацию с еделенным товаром, имеющее своей целью привлечение внимания к объекту амирования, должно рассматриваться как реклама этого товара, поскольку в анных случаях для привлечения внимания и поддержания интереса к товару таточно изображения части сведений о товаре (в том числе товарного знака).

ответствии с пунктом 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной дукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного ориториального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на ыах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений вне их.

кольку Федеральный закон «О рекламе» (в том числе статья 19) не содержит ерпывающего перечня видов рекламных конструкций, в связи с чем рекламной трукцией является любое техническое средство стабильного размещения. В спорном ае все рассматриваемые в рамках дела рекламные надписи (изображения) были есены на внешней стене павильона и, соответственно, были направлены на лечение внимания неопределенного круга лиц – потребителей указанной рекламы, что ушает пункт 5 части 2 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

ответствии с частью 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» реклама алкогольной продукции с ержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции ешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется ичная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких овых объектов.

под торговой маркой «Жигулевское» выпускается также с содержанием этилового та пять и более процентов. В соответствии с частью 4 статьи 2 ФЗ «О рекламе», циальные требования и ограничения, установленные Федеральным законом в шении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу дств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением ая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или давца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим ральным законом установлены специальные требования и ограничения.

ание пивоварни «Хтельбург» в совокупности с надписью «Жигулевское пиво» (с ражением банок) и надписи «Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему овью» (с изображением бочонка, кружки с пенным напитком и колосьев) позволяет ивидуализировать данный объект как производство пива и магазин, реализующий гольную продукцию, соответственно указанные в рекламе сведения воспринимаются реклама производителя и продавца алкогольной продукции.

рушение требований части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе» рассматриваемая в рамках тоящего дела реклама Жигулевского пива распространяется вне стационарного

ового объекта.

писи: «Натуральный продукт Частная пивоварня Хтельбург (с изображением банок с писью «Жигулевское пиво»). Чрезмерное употребление алкоголя вредит вашему ровью (с изображением бочонка, кружки с пенным напитком и колосьев)», оциируется с алкогольной продукцией (пивом) и формирует у потребителей рекламы ано интерес к пиву, алкогольной продукции.

ме того, воспроизведенная в рассматриваемой рекламе информация, размещенная на ней стене торгового объекта (магазина), т.е. представленная значительной части еления г. Кузнецка, очевидно ассоциируется у потребителя, в силу закона, сящегося к взрослой возрастной категории, с алкогольной продукцией, по своему ержанию привлекает интерес к пиву «Жигулевское». Данная информация направлена привлечение внимания и поддержание интереса к алкогольной продукции. довательно, такая информация является рекламой алкогольной продукции, а поэтому жна соответствовать специальным требованиям и ограничениям, установленным ьей 21 ФЗ «О рекламе».

м образом, учитывая вышеизложенные обстоятельства, реклама алкогольной дукции, распространяемая на внешней стене торгового объекта (магазина), дящихся на территории г. Кузнецка по адресу: г. Кузнецк, ул. Белинского, 18 нарушает бования пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе».

асно пункту 4 статьи 3 ФЗ «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям нодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

асно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за ушение требований, установленных частями 2-5 статьи 21 настоящего закона несет аморaспространитель.

тельность по вышеуказанному адресу осуществляет индивидуальный едприниматель, основной вид деятельности по ОКВЭД – 47.25.12 «Торговля розничная ом в специализированных магазинах».

м образом, рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ИП

ствия ИП были квалифицированы Комиссией Пензенского УФАС России по смотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе, как нарушение бований пункта 5 части 2, части 2.1 статьи 21 ФЗ «О рекламе», а распространяемая ама признана ненадлежащей.

основании части 1 статьи 14.3 Кодекса об административных правонарушениях сийской Федерации (далее – КоАП РФ) нарушение рекламодателем, амопроизводителем и рекламораспространителем законодательства о рекламе, за ючением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 1, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение инистративного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот ей; на должностных лиц – от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических от ста тысяч рублей до пятисот тысяч рублей.

то совершения административного правонарушения: Пензенская обл., г. Кузнецк, ул. нского, 18.

ля совершения административного правонарушения: март 2020 года.

асно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, т административную ответственность как должностные лица, если настоящим ексом не установлено иное.

асно статье 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной тственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с сполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

м образом, в действиях ИП , содержится состав административного правонарушения, тственность за которое наступает по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

к давности привлечения ИП к административной ответственности, установленный частью атьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, на ент вынесения постановления не истек.

ответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, ликованным на официальном сайте ФНС России ИП является микропредприятием; а включения в реестр 01.08.2016.

тью 3 статьи 3.4 КоАП РФ предусмотрено, что в случаях, если назначение инистративного наказания в виде предупреждения не предусмотрено ветствующей статьей раздела II указанного Кодекса или закона субъекта Российской ерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде инистративного штрафа может быть заменено являющимся субъектами малого и днего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую ельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их отникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 рассматриваемого екса.

асно части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего дпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без азования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за вые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе ществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено ветствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской ерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде инистративного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии тоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 этого же Кодекса, за исключением аев, предусмотренных частью 2 рассматриваемой статьи.

буквального толкования вышеприведенных норм следует, что административное азание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение ко в том случае, если оно совершено впервые, в связи с чем повторность ершенного правонарушения исключает возможность применения вышеназванной лы.

новлено, что ИП ранее привлекался Пензенским УФАС России (постановлением по №058/04/14.3-597/2020 от 20.08.2020) за однородное правонарушение, то есть за лшение части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

асно части 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение инистративного правонарушения назначается в пределах, установленных законом,

дусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в ответствии с КоАП РФ.

ядя из конкретных обстоятельств дела и учитывая характер общественных отношений, оторые посягает нарушитель, прихожу к выводу об отсутствии оснований для признания ущенного административного правонарушения малозначительным и освобождения ИП дминистративной ответственности.

оответствии с пунктом 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 г. № 10 «О торых вопросах, возникающей в судебной практике при рассмотрении дел об инистративных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве означительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его ершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии ественной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, имер, имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, бровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного оба не являются обстоятельствам, свидетельствующим о малозначительности вонарушения.

ошенное ИП правонарушение не является малозначительным, поскольку посягает на новленные нормативными правовыми актами гарантии на защиту потребителей от адлежащей рекламы. По указанному правонарушению существенная угроза охраняемым ственным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных риальных последствий, а в пренебрежительном отношении заявителя к исполнению публично-правовых обязанностей.

ранее был привлечен к административной ответственности постановлением венского УФАС России.

ное обстоятельство свидетельствует об умышленном характере совершенного ИП инистративного правонарушения.

ме того, тот факт, что ИП после привлечения к административной ответственности одолжает противоправное поведение является обстоятельством, отягчающим инистративную ответственность (п.1 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ).

рассматриваемом случае ИП при отсутствии чрезвычайных и непредотвратимых тоятельств со своей стороны не принял все зависящие от него меры по соблюдению бований действующего законодательства о рекламе и недопущению совершения инистративного правонарушения.

чие в действиях ИП правонарушения, ответственность за которое предусмотрена тью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, в полной мере доказано и подтверждено материалами дела.

тоятельств, смягчающих административную ответственность, не установлено.

и рассмотрении настоящего административного дела сведений о тяжелом ущественном положении ИП не поступало.

стоятельств, исключающих согласно статье 24.5 КоАП РФ производство по делу об инистративном правонарушении, при рассмотрении административного дела, не ановлено.

соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об инистративных правонарушениях лицо, в отношении которого ведется производство

делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми ериалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять атайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными оцессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об министративных правонарушениях.

оответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против ся самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется деральным законом. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи обождения от обязанности давать свидетельские показания.

тывая характер совершенного ИП административного правонарушения, его щественное положение, обстоятельства, отягчающие административную етственность, руководствуясь статьями 4.1, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 0, 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать в действиях индивидуального предпринимателя наличие состав инистративного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью ьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

азначить индивидуальному предпринимателю наказание в виде административног афа в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей 00 копеек.