

ПРОТОКОЛ № 012/04/14.3.1-230/2023

об административном правонарушении

«24» марта 2023 года г. Йошкар-Ола

Протокол составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России Винокуровой Анной Михайловной в соответствии со статьей 28.2 КоАП РФ в отношении индивидуального предпринимателя Тумановой Юлии Михайловны (дата рождения 18.12.1994, место рождения гор. Йошкар-Ола Республика Марий Эл, паспорт серия 8819 № 340168 выдан 16.12.2019 МВД по Республике Марий Эл, адрес регистрации: 424039, г. Йошкар-Ола, ул. Подольских Курсантов, д. 26, кв. 58, ИНН 121531047692, ОГРНИП 321120000014798) по факту распространения рекламы магазина «Шексбир», размещенной на фасаде здания по адресу Республика Марий Эл, Медведевский район, пгт. Краснооктябрьский, ул. Ленина, д. 15, поскольку в ней нарушены требования пункта 8 статьи 7, пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе) (решение Марийского УФАС России по делу № 012/05/7-105/2023 от 13 марта 2023 года).

Ответственность за данные правонарушения предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (нарушение пункта 5 части 2, части 3 статьи 21 Закона о рекламе) и частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ (нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе).

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл, Медведевский район, пгт. Краснооктябрьский, ул. Ленина, д. 15.

Время совершения административного правонарушения: 23 ноября 2022 года (дата акта осмотра рекламы) по 02 марта 2023 года (дата письма, которым предприниматель уведомила о демонтаже ненадлежащей рекламы).

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

Марийским УФАС России установлен факт размещения рекламы при входе в магазин по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский район, пгт. Краснооктябрьский, ул. Ленина, д. 15, которая содержит признаки нарушения Закона о рекламе 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 адресована неопределенному кругу лиц и направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования.

Из содержания текста рекламной информации, содержащегося в рассматриваемой рекламе следует, что объектом рекламирования является магазин разливного пивного, а также «пиво», «снеки», «уголь, табак для кальяна».

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 существительное «пиво» и изображение кружек с пенным напитком, вид и оформление которых явно ассоциируются с пивом, а не любым разливным напитком.

Кроме того, согласно части 3 статьи 21 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).

Как видно из фотографии спорной рекламы предупреждение о вреде чрезмерного потребления алкогольной продукции отсутствует.

На основании вышеизложенного, в рассматриваемой рекламе нарушены требования части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

Кроме того, в рассматриваемой рекламе указано «уголь, табак для кальяна».

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

Согласно части 11 статьи 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства.

В силу пунктов а, в, г части 1 статьи 16 Закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» в целях сокращения спроса на табак и табачные изделия запрещаются:

- распространение табака, табачных изделий среди населения бесплатно, в том числе в виде подарков;

- использование товарного знака, служащего для индивидуализации табачных изделий, на других видах товаров, не являющихся табачными изделиями, при производстве таких товаров, а также оптовая и розничная торговля товарами, которые не являются табачными изделиями, но на которых использован товарный знак, служащий для индивидуализации табачных изделий;

- использование и имитация табачного изделия при производстве других видов товаров, не являющихся табачными изделиями, при оптовой и розничной торговле такими товарами.

В силу пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе не допускается реклама табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, в том числе трубок, сигаретной бумаги, зажигалок, а также устройств для потребления никотинсодержащей продукции, кальянов.

Таким образом, Российское законодательство не допускает распространение рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе, кальянов, любым способом.

На основании изложенного, рассматриваемая реклама нарушает также требования пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе.

Таким образом, антимонопольным органом установлено, что при размещении и распространении рассматриваемой рекламы магазина «Шексбир», размещенной на фасаде здания по адресу Республика Марий Эл, Медведевский район, пгт. Краснооктябрьский, ул. Ленина, д. 15, нарушены требования пункта 8 статьи 7, части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

В соответствии с частями 6, 7 статьи 28 Закона о рекламе ответственность за нарушение требований части 3 статьи 21 Закона о рекламе несет рекламодатель и рекламораспространитель, ответственность за нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе несет как рекламодатель, так и 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, представленным Краснооктябрьской Городской Администрации Медведевского Муниципального района Республики Марий Эл предпринимательскую деятельность в магазине «Шексбир» осуществляет ИП Туманова Юлия Михайловна (ИНН 121531047692, ОГРНИП 32112000014798). Указанная рекламная конструкция располагается в месте осуществления предпринимательской деятельности предпринимателя, привлекает внимание к магазину разливных напитков «Шексбир».

Кроме того, ИП Туманова Ю.М. пояснила, что она является рекламодателем и рекламораспространителем

рассматриваемой рекламы.

Из изложенного следует, что рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы выступает ИП Туманова Юлия Михайловна.

Ответственность нарушение пункта 5 части 2, части 3 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.

Также, ответственность за нарушение пункта 8 статьи 7 Закона о рекламе установлена частью 4 статьи 14.3.1 КоАП РФ, согласно которой рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета рекламы табака, табачной продукции, табачных изделий, никотинсодержащей продукции, курительных принадлежностей, устройств для потребления никотинсодержащей продукции или кальянов на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати пяти 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.

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

Вместе с тем, ИП Тумановой Ю.М. 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 Тумановой Ю.М. Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении от 14.03.2023 исх. № АБ/1195/23 направлено по адресу места регистрации предпринимателя (почтовый идентификатор 80082882313450) и получено ей 21.03.2023.

Дата, место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: **07 апреля 2023 года в 09 час. 00 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)

Винокурова Анна Михайловна

(Ф.И.О. составившего протокол)

24 марта 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)

