

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания
по делу № 033/04/14.3-730/2020 об административном правонарушении

01 октября 2020 года

г. Владимир

Я, заместитель руководителя Владимирского УФАС России Ша, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-730/2020, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении ИП Т .,

УСТАНОВИЛА:

Владимирским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 033/04/14.3-730/2020 в отношении ИП Т. по факту нарушения требований п.3 ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», выразившегося в распространении рекламного объявления следующего содержания «Дорогие мужчины! Успейте привести в порядок свою бороду и стрижку к празднику! Сертифицированный барбер высшей категории подберет неотразимый стиль бороды или подчеркнет мужественность качественной стрижкой! Успейте записаться. Цены на барбер услуги Вас приятно удивят! В наличии всегда косметика для бороды и мужские шампуни серии BARBER. Салон Апельсин поздравляет всех защитников с наступающим праздником! Мужчины, радуйте своих женщин дорогим стилем и красивыми поступками! Внимание: уточните услугу во время записи, в салоне работают 5 мастеров! Интересные события из жизни салона тут.. vk.com/salonapelsin33, Записаться на услуги: ***** или *****, Мы находимся: г. Радужный, 1 квартал, дом 58 (здание Золотые Ворота)», размещенного 20.02.2020 в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Тайны Радужного» (https://vk.com/wall-71610493_171802), сопровождаемого изображением, демонстрирующим процесс потребления алкогольной продукции, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении от 06.08.2020 №02/3674-мсв с указанием даты, времени и места составления протокола об административном правонарушении направлено ИП Т.

Согласно протоколу об административном правонарушении от 17.09.2020 составленного в отсутствие ИП Т, о времени и месте составления протокола об административном правонарушении уведомленной надлежащим образом (почтовое отправление с номером отслеживания 80080851431853), ИП Т вменяется совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ. Копия протокола с указанием даты, времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-730/2020 направлена ИП Т заказным почтовым отправлением. Копия протокола с указанием даты, времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-476/2020 направлена ИП Т (отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80090852387141) и получена адресатом 28.09.2020.

Таким образом, на момент рассмотрения дела № 033/04/14.3-730/2020 об административном правонарушении лицо, привлекаемое к административной ответственности, извещено надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Событие административного правонарушения установлено решением Комиссии

Владимирского УФАС России от 10.07.2020г. по делу о нарушении рекламного законодательства № 033/05/5-411/2020 и выразилось в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области (далее –Владимирское УФАС России) поступило обращение С. вх.№107-кол от 18.03.2020г., 125-кол от 23.03.2020) по факту размещения 20.02.2020 в социальной сети «ВКонтакте» в сообществе «Тайны Радужного» рекламной записи с картинкой, изображающей процесс распития алкогольной продукции (https://vk.com/wall-71610493_171802).

Согласно скриншоту указанной рекламной записи, в объявлении содержится следующая информация: «Дорогие мужчины! Успейте привести в порядок свою бороду и стрижку к празднику! Сертифицированный барбер высшей категории подберет неотразимый стиль бороды или подчеркнет мужественность качественной стрижкой! Успейте записаться. Цены на барбер услуги Вас приятно удивят! В наличии всегда косметика для бороды и мужские шампуни серии BARBER. Салон Апельсин поздравляет всех защитников с наступающим праздником! Мужчины, радуйте своих женщин дорогим стилем и красивыми поступками! Внимание: уточните услугу во время записи, в салоне работают 5 мастеров! Интересные события из жизни салона тут.. vk.com/salonapelsin33, Записаться на услуги: ***** или ***** , Мы находимся: г. Радужный, 1 квартал, дом 58 (здание Золотые Ворота)». На сопровождающем рекламное объявление изображении содержатся образы трех мужчин, ведущих беседу. Мужчины, изображенные с краю слева и с краю справа держат в руках бокалы, предназначенные для потребления алкогольной продукции, наполненные непрозрачной жидкостью. Мужчина, изображенный посередине, смотрит на стоящий перед ним бокал, предназначенный для потребления алкоголесодержащих коктейлей, наполненный непрозрачной жидкостью. Содержание рекламного объявления зафиксировано актом осмотра сайта от 24.03.2020.

В целях реализации полномочий по контролю за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, Владимирское УФАС обратилось к администрации сайта «ВКонтакте» провести служебную проверку и содействовать в установлении автора записи по адресу https://vk.com/wall-71610493_171802).

В ответ на запрос Владимирского УФАС от 10.04.2020 №02/1587-мсв, ООО «ВКонтакте» сообщило, что автором записи по адресу https://vk.com/wall-71610493_171802 является пользователь персональной страницы по адресу <https://vk.com/pavelgusenkov>, зарегистрированный на сайте под именем «П», указавший следующие сведения : номер телефона ***** , адрес электронной почты *****

В ответ на запрос Владимирского УФАС от 13.05.2020 №02/2099-мсв П. сообщил, что между ним и рекламодателем ИП Т была заключены устная договоренность о размещении спорной рекламной записи в группе в социальной сети «ВКонтакте» с названием «Тайны Радужного». Денежных средств за размещение рекламной записи получено не было. Изображение, сопровождающее рекламную запись, было получено рекламодателем в сети «Интернет». Также сообщается, что изображение под рекламной записью не подразумевает процесс распития алкогольной продукции, так как в рекламной записи говорится об услугах мужских стрижек и бород. П. также указывает, что не считает, что в содержании рекламной записи, размещенной им в его сообществе «Тайны Радужного», содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе.

Определением от 18.05.2020 №02/2221-мсв возбуждено производство по делу № 033/05/5-411/2020 по признакам нарушения законодательства о рекламе. Рассмотрение дела назначено на 18.06.2020 на 10 часов 00 минут.

18.02.2020 состоялось рассмотрение дела № 033/05/5-411/2020. На рассмотрении дела П. представил документы и пояснения по факту размещения спорного рекламного объявления. П. сообщил, что к признакам демонстрации процесса потребления

алкогольной продукции относят показ в рекламе человека, пьющего алкогольную продукцию, держащего в руке бокал, стакан, кружку и т.п. с алкогольной продукцией, открытую бутылку, бочку, пакет, банку для алкогольной продукции. В рекламном объявлении, размещенном на странице социальной сети «ВКонтакте» показаны бородатые мужчины, ведущие беседу. При этом, по мнению П., они не употребляют жидкость, размещенную в бокалах, окружающая обстановка не свидетельствует о том, что они находятся в заведениях, предназначенных для распития спиртных напитков, на столе отсутствуют бутылки с алкогольными напитками. П. считает вывод о демонстрации в рекламном объявлении процесса распития алкогольной продукции ошибочным и основанным на том, что демонстрируемые бокалы преимущественно используются для распития спиртных напитков. Наряду с этим, содержание рекламного объявления не содержит предложений распития спиртных напитков, объектом рекламирования выступают парикмахерские услуги, в числе сопутствующих товаров не предлагаются спиртные напитки. Также, у ИП Т., согласно выписке ЕГРИП, отсутствуют ОКВЭД на оптовую или розничную продажу алкогольной продукции.

В связи с необходимостью получения антимонопольным органом либо лицом, участвующим в деле, дополнительных доказательств; обеспечения явки лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, рассмотрение дела № 033/05/5-411/2020 было отложено до 08.07.2020 до 10 часов 00 минут, о чем было вынесено определение от 19.06.2020 №02/2850-мсв.

08.07.2020 заседание Комиссии было продолжено. На рассмотрении дела присутствовали П, ИП Т. . На рассмотрении дела ИП Т. представила документы и пояснения по факту размещения в сообществе «Тайны Радужного» социальной сети «ВКонтакте» спорного рекламного объявления и сообщила, что рекламный пост был создан и направлен на конкретную услугу, а именно осуществление парикмахерских услуг. Никакого отношения рекламный пост к употреблению алкоголя не имеет, о том, что это алкогольная продукция нигде не сказано. Мнение о предназначении изображенных бокалов для употребления алкогольных напитков ИП Т считает ошибочным. Наряду с этим, было отмечено, что реализуемый вид деятельности никак не связан с реализацией алкогольной продукции или ее демонстрации

Исследовав материалы дела № 033/05/5-411/2020, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе», рекламой признается 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.

При этом объектом рекламирования назван товар - продукт деятельности, в том числе работа, услуга, предназначенные для продажи, обмена или иного введения в оборот, средство его индивидуализации, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия, на привлечение, к которым направлена реклама.

Вышепоименованная рекламная информация отвечает законодательному определению "реклама", приведенному в статье 3 ФЗ "О рекламе", поскольку адресована неопределенному кругу лиц, направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования, формирование и поддержание интереса к ним, способствуя их продвижению на рынке.

В соответствии с Письмом ФАС России от 24.01.2011 N АК/1829 "О разграничении понятий вывеска и реклама", а также Письмом ФАС России от 26.12.2013 N АК/53059/13 "О разграничении понятий вывеска и реклама" системный анализ гражданского законодательства Российской Федерации свидетельствует о том, что объектом

рекламирования может быть тот товар, предназначенный для продажи или иного введения в гражданский оборот, который можно индивидуализировать, выделить среди однородной группы товаров. Соответственно, реклама товара всегда представляет собой информацию о конкретном товаре, который можно индивидуализировать внутри группы однородных товаров.

Таким образом, поскольку рассматриваемая рекламная информация не содержит указания на конкретные марки алкогольной продукции, то в данном случае имеет место не реклама алкогольной продукции, а реклама парикмахерских услуг, а именно мужских стрижек, стрижек бород.

В соответствии с пунктом 3 части 5 статьи 5 ФЗ "О рекламе" в рекламе не допускаются демонстрация процессов курения и потребления алкогольной продукции. Из содержания данной нормы следует, что демонстрация потребления алкогольной продукции не допускается в рекламе любых товаров.

При этом, к признакам демонстрации процесса потребления алкогольной продукции, в первую очередь, относится показ в рекламе человека, пьющего алкогольную продукцию, держащего в руках бокал, стакан, кружку и т.п. с алкогольной продукцией, открытую бутылку, бочку, пакет, банку для алкогольной продукции.

В рассматриваемом изображении демонстрируются напитки в бокалах, предназначенных для алкогольной продукции, в том числе, на столе, за которым сидят трое изображенных мужчин, также двое из них ресторана держат данные бокалы с напитками в руках, без указания марок, что воспринимается как демонстрация потребления алкогольной продукции. Находящиеся в руках у мужчин предметы (бокалы) позволяют отнести указанные предметы к продукции алкогольной промышленности, а общее восприятие рекламы вызывает у потребителя ассоциацию с процессом употребления алкогольных напитков.

В силу части 6 статьи 38 ФЗ "О рекламе" ответственность за нарушение требований, установленных п.3 ч. 5 ст. 5 данного Закона несет рекламодатель.

Согласно пункту 7 статьи 3 ФЗ "О рекламе" рекламодатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Согласно имеющейся в распоряжении антимонопольного органа информации, рекламодателем указанного объявления является ИП Т.

Исходя из изложенного, Комиссия пришла к выводу о ненадлежащем характере рекламного объявления, размещенного 20.02.2020 в сообществе «Тайны Радужного» в социальной сети «ВКонтакте» (https://vk.com/wall-71610493_171802) следующего содержания: «Дорогие мужчины! Успейте привести в порядок свою бороду и стрижку к празднику! Сертифицированный барбер высшей категории подберет неотразимый стиль бороды или подчеркнет мужественность качественной стрижкой! Успейте записаться. Цены на барбер услуги Вас приятно удивят! В наличии всегда косметика для бороды и мужские шампуни серии BARBER. Салон Апельсин поздравляет всех защитников с наступающим праздником! Мужчины, радуйте своих женщин дорогим стилем и красивыми поступками! Внимание: уточните услугу во время записи, в салоне работают 5 мастеров! Интересные события из жизни салона тут.. vk.com/salonapelsin33, Записаться на услуги: ***** или *****, Мы находимся: г. Радужный, 1 квартал, дом 58 (здание Золотые Ворота)», поскольку распространение данной рекламы сопровождается изображением, демонстрирующим процесс потребления алкогольной продукции в нарушение п. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

На основании вышеизложенного, рассмотрев материалы дела, Комиссия Владимирского УФАС России установила факт нарушения ИП Т требований п.3 ч. 5 статьи 5 ФЗ «О рекламе», выразившийся в распространении рекламного объявления,

сопровождающегося изображением, демонстрирующим процесс потребления алкогольной продукции.

Ответственность за нарушение требований, установленных ст. 24 ФЗ «О рекламе» в соответствии с ч. 6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» возложена на рекламодателя.

Согласно статье 3 ФЗ «О рекламе» рекламодатель- изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Исходя из имеющихся у антимонопольного органа материалов следует, что рекламодателем является ИП Т.

Распространение ненадлежащей рекламы образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях – 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.

Указанные обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что противоправные действия ИП Т образуют состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ – нарушение рекламодателем законодательства РФ о рекламе.

Согласно п. 1 ст. 2.5 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ 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.

Место совершения административного правонарушения: Владимирская область, г. Радужный.

Время совершения административного правонарушения: 20.02.2020г

При рассмотрении настоящего дела обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено, равно, как отсутствуют и иные основания для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Состав административного правонарушения по ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, совершенного ИП Т, образуют:

- объект административного правонарушения – установленный порядок производства, размещения и распространения рекламы;

- объективная сторона административного правонарушения - распространение рекламного объявления, сопровождаемого изображением, демонстрирующим процесс потребления алкогольной продукции в нарушение п. 3 ст. 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;

- субъект административного правонарушения - ИП Т;

- субъективная сторона административного правонарушения – виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП Т имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ИП Т. Кроме того, имелись основания для

составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

В соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Смягчающими обстоятельствами, выявленными при рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-730/2020, является привлечение ИП Т к административной ответственности ч.2 ст. 14.3 КоАП РФ впервые, а также исполнение предписания по делу о нарушении законодательства о рекламе № 033/05/5-411/2020.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 033/04/14.3-730/2020 выявлены основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ, а именно факт принадлежности ИП Т к числу субъектов малого и среднего предпринимательства.

Дополнительно должностным лицом был исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно пункту 21 Постановления Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях" малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Согласно п. 18.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10 « о некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Действия ИП Т содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе. Несоответствие спорной рекламы требованиям законодательства нарушает права и законные интересы потребителей на получение надлежащей информации.

Владимирское УФАС России, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, приходит к выводу, что совершенное правонарушение несет существенную угрозу охраняемым отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным

Срок давности привлечения юридического лица к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истёк.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП РФ, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, гарантий, предусмотренных КоАП РФ, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

С учетом установленных обстоятельств ИП Т виновна в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, так как данным юридическим лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению требований законодательства о рекламе, при отсутствии к тому чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств.

Определяя степень ответственности ИП Т, с учетом фактических обстоятельств совершения административного правонарушения, отсутствия отягчающих обстоятельств, руководствуясь ст. 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным заменить административное наказания в виде административного штрафа предупреждением.

Постановление по делу об административном правонарушении № 033/04/14.3-730/2020 вынесено в присутствии ИП Т.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 2 ст. 14.3, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, статьями 5, 33, 38 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать ИП Т виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде **предупреждения**.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.

Заместитель руководителя управления

Ш.