

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 40

о назначении административного наказания

по делу № 160-АД(Р)09-17 об административном правонарушении

28 сентября 2017г.

г. Барнаул

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Поспелов Степан Степанович, рассмотрев постановление и.о. Каменского межрайонного прокурора С.В. Стурова о возбуждении производства об административном правонарушении от 08.02.2017г. и материалы дела № 160-АД(Р)09-17 в отношении индивидуального предпринимателя Ермакович <...> ,

с участием прокурора отдела по надзору за исполнением законов в сфере экономики и охраны природы прокуратуры Алтайского края О<...> ,

УСТАНОВИЛ:

ИП Ермакович на рассмотрение дела № 160-АД(Р)09-17 об административном правонарушении не явился, 25.09.2017г. посредством электронной почты направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие в связи с невозможностью явки по причине, обусловленной уходом за одиннадцатимесячным ребенком (вхд. № 1710595).

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП Ермаковича.

Согласно постановлению о возбуждении производства об административном правонарушении от 08.02.2017г. и другим материалам дела, ИП Ермаковичем при размещении и распространении в городе Камень-на-Оби рекламных листовок с рекламой алкогольной продукции (пиво, водка, ром, вино, шампанское, коньяк, виски), реализуемой в торговой точке «BEER&BRUT», нарушены требования части 7 статьи 5, части 3 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее Закон о рекламе).

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

Каменской межрайонной прокуратурой выявлен факт размещения на информационных щитах многоквартирных домов № 25 по улице Пушкина, № 50 по

улице Колесникова в городе Камень-на-Оби рекламных листовок, имеющих следующее визуально-графическое и текстовое содержание: изображение наполненных бокалов и пивных кружек, а также бутылок с алкогольной продукцией (пиво, водка, ром, вино, шампанское, коньяк, виски), реализуемой в магазине АЛКОМАРКЕТ «BEER&BRUT» по адресу: ул. Пушкина, 6а, с приложением схемы проезда, графика работы магазина: ежедневно с 10.00 до 2.00, указанием на широкий ассортимент напитков от 0 до 40 градусов и всевозможные закуски, морепродукты. Рекламная листовка также содержит информацию «предъявителю дисконтная карта в подарок».

В соответствии со статьей 3 Закона о рекламе под рекламой понимается 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.

Объектом рекламирования является товар, средство его индивидуализации, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятия, на привлечение к которым направлена реклама. Товаром считается продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Объектом рекламирования в рассматриваемой рекламной информации является АЛКОМАРКЕТ «BEER&BRUT» по адресу: ул. Пушкина, 6а в г.Камень-на-Оби, и алкогольная продукция, в нем реализуемая. Из существа рассматриваемых рекламных листовок с изображением алкогольной продукции следует, что рекламодаделец преследует цель по привлечению новых потребителей к рекламируемому продукту. Следовательно, рассматриваемые листовки носят рекламный характер, а размещенная на них информация полностью соответствует легальному определению понятия «реклама».

Закон о рекламе устанавливает специальные требования и ограничения к рекламе отдельных видов товаров, в частности к рекламе алкогольной продукции.

Согласно части 2.1 статьи 21 Закона о рекламе, реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов. Реклама вина и игристого вина (шампанского), произведенных в Российской Федерации из выращенного на территории Российской Федерации винограда разрешается на выставках пищевой продукции (за исключением продуктов детского питания) и выставках организаций общественного питания.

Из материалов дела следует, что распространенные в г.Камень-на-Оби рекламные листовки с рекламой АЛКОМАРКЕТ «BEER&BRUT» размещались на информационных щитах многоквартирных домов № 25 по улице Пушкина, № 50 по улице Колесникова, а не в стационарной торговой точке (АЛКОМАРКЕТ «BEER&BRUT») как того требует Федеральный закон «О рекламе».

Кроме того, в силу пункта 5 части 2 статьи 21 Закона 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.

По смыслу Федерального закона «О рекламе» к рекламным конструкциям относятся щиты, стенды, строительные сетки, перетяжки, электронные табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования, воздушные шары, аэростаты и иных технические средства стабильного территориального размещения, монтируемые и располагаемые на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта.

Таким образом, реклама АЛКОМАРКЕТ «BEER&BRUT», распространенная посредством рекламных листовок, размещенных на информационных щитах многоквартирных жилых домов в городе Камень-на-Оби, признается в силу статьи 19 Закона о рекламе распространенной с использованием рекламной конструкции (информационного щита).

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).

Рассматриваемые рекламные листовки данного предупреждения не содержат.

Таким образом, при размещении и распространении рекламы АЛКОМАРКЕТ «BEER&BRUT» допущено нарушение пункта 5 части 2 статьи 21, части 2.1 статьи 21, части 3 статьи 21 Закона о рекламе.

Факт нарушения части 7 статьи 5 Закона о рекламе не нашел своего подтверждения.

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, признается, согласно пункту 4 статьи 3 Закона о рекламе, ненадлежащей.

Поскольку реклама алкогольной продукции в рассматриваемом случае распространялась способом, противоречащим требованиям пункта 5 части 2 статьи 21, части 2.1. статьи 21, части 3 статьи 21 Закона о рекламе, то в соответствии с частью 7 статьи 38 Закона о рекламе, ответственность за нарушение данных требований Закона несет рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, за нарушение требований части 3 статьи 21 Закона о рекламе ответственность также несет рекламоатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Продавцом рекламируемого товара, осуществляющим деятельность в торговой точке АЛКОМАРКЕТ «BEER&BRUT», является ИП Ермакович, что подтверждается имеющимся в материалах дела объяснением индивидуального предпринимателя, а также выпиской Единого государственного реестра прав на недвижимое

имущество и сделок с ним от 06.12.2016г.

ИП Ермакович факт нарушения законодательства о рекламе признал в полном объеме.

Согласно части 4 статьи 38 Закона о рекламе, нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 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 соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Материалами дела установлено, что индивидуальным предпринимателем Ермаковичем не приняты должные меры по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе, что привело к нарушению пункта 5 части 2 статьи 21, части 2.1 статьи 21, части 3 статьи 21 Закона о рекламе при размещении рекламы алкогольной продукции.

Данные действия образуют состав административного правонарушения и влекут ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ – нарушение рекламоделателем, рекламопроизводителем или 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.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности.

ИП Ермаковичем при размещении и распространении рекламы АЛКОМАРКЕТ «BEER&BRUT» посредством рекламных листовок не были предприняты зависящие от него меры по соблюдению требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение требований пункта 5 части 2 статьи 21, части 2.1 статьи 21, части 3 статьи 21 Закона о рекламе, при рассмотрении дела не установлены.

Следовательно, вина ИП Ермаковича в совершении правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 160-АД(Р)09-17.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе.

Непринятие ИП Ермаковичем при размещении и распространении рекламы АЛКОМАРКЕТ «BEER&BRUT» посредством рекламных листовок должных мер по соблюдению требований пункта 5 части 2 статьи 21, части 2.1 статьи 21, части 3 статьи 21 Закона о рекламе, привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Обстоятельств, отягчающих либо смягчающих административную ответственность, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях дополнен статьей 4.1.1, устанавливающей, что 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 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и соответствующие условиям, установленным частью 1.1 настоящей статьи, хозяйственные общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства и индивидуальные предприниматели.

Согласно сведениям официального сайта ФНС России, ИП Ермакович (ОГРНИП 312220725600011) включен в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, относится к категории «микропредприятие».

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается 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.

ИП Ермакович впервые совершил нарушение законодательства о рекламе, материалы, свидетельствующие о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, отсутствуют.

С учетом того, что ИП Ермакович относится к субъектам малого предпринимательства, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Применение предупреждения влечет для нарушителя соответствующие правовые последствия. Лицо, которому назначено предупреждение, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения. Если в течение года такое лицо совершит новое административное правонарушение, то к нему может быть применено более строгое административное наказание.

Руководствуясь статьями 4.1.1., 4.1, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать виновным ИП Ермаковича в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде предупреждения.

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 арбитражный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней 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.

Руководитель управления

Государственный советник РФ 2 класса

С.С. Пospelov