

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

об административном правонарушении

№ 051/04/19.31-444/2019

27 июня 2019 года

г. Мурманск

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Чеченина Светлана Адольфовна, действующая на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), пункта 7 части 2 статьи 33 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.06 № 38-ФЗ (далее Закон о рекламе), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №051/04/14.3-443/2019 возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Фирма Релант» (ИНН 5101310061, ОГРН1045100011131 от 24.12.2004,184209, г. Апатиты, Мурманская область, ул. Космонавтов, д.10),

УСТАНОВИЛА:

В ходе рассмотрения дела № 051/05-33/2019 по признакам нарушения рекламного законодательства Комиссией УФАС по Мурманской области выявлен факт нарушения ООО «Фирма Релант» статьи 12 Закона о рекламе.

ООО «Фирма Релант» распространяла с июля по ноябрь 2018 г. свой рекламный ролик: *«Какой же мне интернет подключить? Помоги мне выбрать. В Полярных Зарях? Конечно Релант! У меня там брат работает- приедет быстро, настроит все бесплатно, сделает , как себе. Сказать, что от тебя? Зачем!? В Реланте всем, как себе делают. Потому что каждый абонент для них- как родной! А еще в Реланте акция. Подключись до конца октября и получи месяц в подарок! Звоните тел... Целый месяц домашнего интернета в подарок тел...»*, в отсутствие договора с радио вещателем ООО «Домино», что является нарушением статьи 12 Закона о рекламе.

Согласно статье 12 Закона о рекламе, рекламные материалы или их копии, в том числе все вносимые в них изменения, а также договоры на производство, размещение и распространение рекламы должны храниться в течение года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров, кроме документов, в отношении которых законодательством Российской Федерации установлено иное.

Решением комиссии № 051/05-33/2019 от 30.05.2019г. ООО «Фирма Релант» признана нарушившим статью 12 Закона о рекламе, материалы дела переданы должностному лицу для возбуждения административного производства.

Производство, размещение и распространение рекламы представляют собой определенные действия, совершение которых в большинстве случаев требует заключения договора между субъектами рекламной деятельности, поскольку рекламодатель, рекламопроизводитель и рекламораспространитель в редких случаях совпадают и представляют собой одно лицо.

Согласно статье 12 Федерального закона "О рекламе" указанные документы, являющиеся договором, должны храниться в течение одного года с даты распространена реклама или со дня окончания срока действия такого договора.

Кроме того, такая же обязанность по хранению в течение одного года всеми лицами, осуществившими производство, распространение рекламы, предусмотрена в отношении самих рекламных материалов или их копий, а также всех изменений, сделанных в указанных рекламных материалах.

Под такими рекламными материалами понимаются образцы печатной продукции (буклеты, листовки, макеты рекламы для газет, журналов, образцы газет, журналов с размещенной в них рекламой, макеты, образцы рекламы для распространения на рекламных конструкциях, рекламные аудиоролики для распространения в эфире радиостанций, рекламные видеоролики и т.п.).

В ходе рассмотрения дела ни заказчик ООО «Фирма Релант», ни радиовещатель ООО «Домино» не представили подписанный сторонами договор и акты выполненных работ по распространению рекламного ролика, продвигающего услуги ООО «Фирма Релант».

Таким образом, было установлено, что документы (договоры на производство, размещение и распространение рекламы) которые должны храниться в течение года в соответствии со статьёй 12 Закона о рекламе ООО «Фирма Релант» отсутствуют.

Из пояснений ООО «Фирма Релант» следует, что общество заключило агентский договор № 5/ФР от 01.07.2018 и поручила агенту <...> за вознаграждение совершать от имени Общества действия по поиску привлечению третьих лиц для заключения с ними договоров о размещении и распространении рекламы.

В обязанности агента входило организовывать подписание договоров между ООО «Фирма Релант» и третьим лицом, совершать необходимые действия, направленные на сопровождение и исполнения договора, заключенного ООО «Фирма Релант» с третьим лицом (п.2.1.3 и 2.1.7 договора).

ООО «Фирма Релант», пользуясь услугами ООО «Домино» по распространению своей рекламы на радио, с июля 2018 года и до возбуждения антимонопольным органом дела 25.01.2019г не позаботилось о заключении договора с рекламораспространителем, и не проконтролировало должным образом работу агента, которому вменено было в обязанность организовывать подписание договора с принципалом ООО «Фирма Релант».

Права и обязанности по сделкам, совершенным агентом, возникает непосредственно у ООО «Фирма Релант»(п.1.1 и 1.2 договора № 5/ФР от 01.07.2018).

ООО «Фирма Релант» не затребовала своевременно у агента Договор на распространение рекламы с ООО «Домино» (пункт2.1.8 договора № 5/ФР от 01.07.2018), и допустило нарушение статьи 12 Закона о рекламе.

Представитель ООО «Фирма Релант» подтвердил, в ходе рассмотрения дела № 051/05-33/2019 по признакам нарушения рекламного законодательства, что не оформленные должным образом договорные отношения с ООО «Домино» (отсутствие договора и юридически верно оформленных актов выполненных работ) привели к путанице, с размещением рекламных роликов, и позволили сомневаться в добросовестности действий компании и причастности к распространению ненадлежащего рекламного ролика иного юридического лица.

Согласно письму (исх. № 56 от 26.12.2018г), агент <...> не получил окончательный расчет за свои услуги, т.к. ООО «Фирма Релант» сомневается в качестве оказанных услуг агента, и оплата по договору возможна только после выяснения всех обстоятельств по вопросу нарушения законодательства о рекламе, не исключено и расторжение договора № 5 ФР от 01.07.2018 с агентом.

Данное письмо подтверждает, что контроль, за действиями агента по размещению рекламы, ООО «Фирма Релант» не осуществлялось с должной ответственностью, и длительный период с июля по ноябрь Общество бездействовало.

В рассматриваемом случае, ООО «Фирма Релант» имело возможность проконтролировать работу агента по оформлению договорной документации и не допустить, что бы рекламный ролик вышел в эфир без надлежаще оформленных документов.

ООО «Фирма Релант» не представило доказательств, принятия им своевременных мер к предотвращению нарушения требований Закона о рекламе.

Исключительных обстоятельств, свидетельствующих о невозможности своевременного исполнения Обществом возложенной на него обязанности осуществления контроля, за деятельностью своего агента, также не усматривается.

За нарушение статьи 12 Федерального Закона «О рекламе» от 13.03.2006 № 38-ФЗ, по факту распространения с июля по ноябрь 2018г на радио Европа + Кандалакша 107,4 FM аудио рекламы: «*Какой же мне интернет подключить? Помогите мне выбрать! В Полярных Зарях? Конечно Релант!....А еще в Реланте акция! Подключитесь до конца октября и получите месяц в подарок, звоните тел...*» при отсутствии договора и актов выполненных работ к нему с ООО «Домино», предусмотрена ответственность по статье 19.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Лицо, совершившее противоправные действия (Субъект административного правонарушения) ООО «Фирма Релант» (ИНН 5101310061, ОГРН1045100011131 от 24.12.2004,184209, г. Апатиты, Мурманская область, ул. Космонавтов, д.10).

Место совершения административного правонарушения: место деятельности компании - г. Апатиты, Мурманская область, ул. Космонавтов, д.10.

Время совершения административного правонарушения: дата размещения рекламы без оформления договора с июля по ноябрь 2018г.

Объект данного административного правонарушения: общественные отношения, возникающие в связи необходимостью соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 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 соответствии со статьей 19.31 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем сроков хранения рекламных материалов или их копий, а также договоров на производство, размещение или распространение рекламы, установленных законодательством о рекламе, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.

Следует отметить, что отсутствие должным образом оформленных договорных отношений между ООО «Фирма Релант» и ООО «Домино» привело к тому, что вышедшие одновременно в эфир радиокompании Европа + Кандалакша 107,4 FM рекламные ролики не идентифицировались с заказчиками реклам, что затрудняло установить лицо(рекламодателя), которое разместило рекламный ролик с нарушением рекламного законодательства.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Доказательств того, что обществом были приняты все зависящие от него меры по соблюдению установленных правил и норм, несоблюдение которых влечет административную ответственность по статье 19.31 КоАП РФ, ООО «Фирма Релант» не представлено.

Копия Определения № 051/04/19.31-444/2019 о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении была направлена по юридическому, почтовому адресу Общества, так и по электронному.

27.06.2019 вх. № 3241 поступило письменное пояснение и ходатайство ООО «Фирма Релант» (исх. №21 от 26.06.2019) о рассмотрении дела в отсутствие представителя общества.

Ходатайство удовлетворено, дело рассмотрено без участия представителя Общества.

Из пояснения Общества следует, что обмен платежными документами между рекламодателем и рекламодателем, служит подтверждением совершения действий по исполнению обязательств между сторонами и оплаты предмета договоренностей. ООО «Фирма Релант» считает, что статья 12 Закона о рекламе регламентирует обязанность хранения договора и рекламных материалов, но не возлагает обязанность составлять такие документы в обязательном виде при взаимоотношениях рекламодателя и рекламодателя.

Должностное лицо не может принять доводы Общества, т.к. статьёй 12 Закона о рекламе, законодатель установил список документов, которые должны храниться в течении года со дня последнего распространения рекламы или со дня окончания сроков действия таких договоров, в том числе: договоры на производство, размещение и распространение рекламы, которые ООО «Фирма Релант» не представлены.

Кроме того, обязательство по заключению договора на распространение рекламы было установлено и самим Обществом в п.2.1.3 и 2.1.7 Договора № 5 ФР от 01.07.2018 с агентом, при этом права и обязанности по сделкам, совершенным агентом, возложены непосредственно на ООО «Фирма Релант», т.е. его наличие договора и актов выполненных работ контролирует заказчик.

Обязанность по хранению договора на распространение рекламы возложена законодателем на рекламодателя, в рассматриваемом случае на ООО «Фирма Релант».

Должностное лицо учитывает просьбу ООО «Фирма Релант» о применении части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ, при вынесении постановления, так как общество является малым предприятием и правонарушение совершило впервые.

Согласно Единому реестру субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного в сети Интернет <https://rmsp.nalog.ru/search.html>, ООО «Фирма Релант» (ИНН 5101310061, ОГРН1045100011131 от 24.12.2004) 10.09.2016 включено в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства в качестве малого предприятия.

В силу части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ лицам, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, 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.

Основопологающим условием для применения указанной нормы КоАП РФ является то

обстоятельство, что административное правонарушение совершено впервые, то есть преференция, предусмотренная ст. 4.1.1 КоАП РФ, является исключительной.

Однако, при рассмотрении вопроса о возможности замены административного штрафа на предупреждение должны учитываться совершенные ранее иные административные правонарушения.

На дату вынесения постановления УФАС по Мурманской области не обладает информацией о предшествующих правонарушениях ООО «Фирма Релант» и вступивших в законную силу постановлениях по статье 19.31 КоАП РФ.

Следовательно, административное правонарушение, совершенное обществом, является впервые совершенным административным правонарушением.

Должностное лицо при вынесении постановления учло фактические обстоятельства дела, а также отсутствие отягчающих и смягчающих ответственность обстоятельств.

С учётом приведённых обстоятельств, должностное лицо считает возможным, применение часть 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ в отношении ООО «Фирма Релант», т.е. заменить административное наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

С учётом приведённых обстоятельств, руководствуясь статьями 4.1.1., 4.2, 4.3, 4.6, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ

1. Признать виновным общество с ограниченной ответственностью «Фирма Релант» (ИНН 5101310061, ОГРН1045100011131 от 24.12.2004,184209, г. Апатиты, Мурманская область, ул. Космонавтов, д.10, почтовый адрес 184209, г. Апатиты, 9-а/я 271, электронный адрес: relant@aprec.ru), в нарушении требований статьи 12 Закона о рекламе.

2. В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить административное наказание, предусмотренное ст.19.31 в виде административного штрафа, объявив ООО «Фирма Релант» (ИНН 5101310061, ОГРН1045100011131 от 24.12.2004,184209) предупреждение.

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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подаётся в суд в

порядке, предусмотренном главой 30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководитель управления

С.А.Чеченина