

24 января 2018г. г.Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю К, рассмотрев протокол и материалы дела №06-АД(Р)-01-18 об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица, директора ООО «Бочонок» ,, в отсутствие должностного лица, директора ООО «Бочонок» К, (уведомлен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Должностное лицо, директор ООО «Бочонок» К на рассмотрение дела №06-АД(Р)-01-18 не явился, 11.01.2018г. направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вхд.№18172 от 11.01.2018г).

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 должностного лица, директора ООО «Бочонок» К.

Согласно протоколу об административном правонарушении №2 от 11.01.2018 г. в действиях директора ООО «Бочонок»- К допущено нарушение п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе» и содержится состав административного правонарушения, предусмотренный ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Данное обстоятельство выражается в следующем.

08 сентября 2017 года управлением Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю установлен факт размещения наружной рекламы алкогольной продукции по адресу: г.Барнаул, ул.Воровского, 108В(ООО «Бочонок») с рекламой следующего содержания: Борихинское пиво акция вкусно! Настоящее живое пиво АКЦИЯ 2+1 АКЦИЯ!!! При покупке 2 литров пива БРЕНСТОФФ (с.Бориха) 1 литр в подарок».

В соответствии со статьей 3 Федерального 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. Рассматриваемая рекламная информация полностью соответствует легальному определению понятия «реклама», закрепленному в статье 3 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», направлена на привлечение внимания неопределенному кругу лиц к пиву, к лицу, его реализующему- ООО «Бочонок», способствует поддержанию интереса к указанным объектам рекламирования и продвижению их на рынке.

Согласно подпункту 7 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011г. №218-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» под алкогольной продукцией понимается-

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, коньяк), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Антимонопольным органом установлено, что «Борихинское», «Бренстофф» -это марки пива, содержащего 4,0 % алкоголя, плотностью 11 %. Изготовителем данного пива является ООО «Борихинский пивоваренный завод» (Алейский район, пос. Бориха, ул. Заводская,1).

Согласно ч.3 ст.21 Федерального 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). Рассматриваемая реклама не содержит предупреждение, предусмотренное для рекламы алкогольной продукции в соответствии с ч.3 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе», наружная реклама алкогольной продукции с использованием технических средств стабильного размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их не допускается.

В соответствии с ч.4 ст.2 Федерального закона «О рекламе», специальные требования и ограничения, установленные Федеральным законом «О рекламе» в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого настоящим Федеральным законом установлены специальные требования и ограничения.

В соответствии с п.2 Постановления Пленума ВАС № 58 от 08.10.2012г. «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе»», при анализе информации на предмет наличия в ней признаков рекламы судам 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 (в том числе товарного знака).

Реклама пива ООО «Бочонок» размещена при входе в магазин, доступна для всеобщего обозрения, обращена к неопределенному кругу лиц.

Данные обстоятельства указывают на ненадлежащую рекламу, поскольку при ее размещении и распространении не соблюдены требования ч.3 ст.21, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

Деятельность по адресу: г.Барнаул, Воровского, 108В, осуществляет ООО «Бочонок» (ИНН 222117931), зарегистрированное по адресу: г.Барнаул, ул. Северо-Западная, 234, 656050. Директором является К.

Согласно договору аренды №01/13 от 2 марта 2013г., ООО «Корвет»

(Арендодатель) в лице представителя Т и ООО «Бочонок» (Арендатор) в лице директора К, заключили настоящий договор о принятии во временное владение и пользование за плату часть нежилого помещения, общей площадью 58,0 кв.м., расположенную на первом этаже Торгового Центра «Разноторг» по адресу: г.Барнаул, ул.Воровского, 108в.

Таким образом, рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Бочонок» (ИНН 2221117931).

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, признается, согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащей.

В соответствии со ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель- ООО «Бочонок».

22.11.2017г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, наружная реклама алкогольной продукции (пиво), размещенная по адресу: г.Барнаул, ул.Воровского, 108В, признана ненадлежащей, не соответствующей требованиям п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

ООО «Бочонок» (ИНН 2221117931) признано нарушившим требования ч.3 ст.21, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой административную 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.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, директором ООО «Бочонок» (ИНН 2221117931) является К.

Согласно приказу №13 от 25 декабря 2010г «Об ответственном за рекламу», ответственным за согласование, получение разрешений, размещение и дизайн наружной рекламы, а также за внешнее и внутреннее оформление магазинов, за соответствие рекламных конструкций и иных рекламных продуктов законодательству «О рекламе», антимонопольному законодательству, Закону «О защите прав потребителей» назначен директор К.

Директор ООО «Бочонок» К имел реальную возможность обеспечить соблюдение законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении рассматриваемой рекламы, но не принял к тому надлежащих мер, не проявил должную степень заботливости и осмотрительности при принятии решения о распространении рассматриваемой рекламы, что привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе и влечет ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе предусмотрена

частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 5 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 ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У К. имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно, в действиях К. имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ. Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие должностным лицом, директором ООО «Бочонок» К. должных мер по соблюдению требований ч.3 ст.21, п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе», привело к нарушению законодательства Российской Федерации о рекламе, что образует окончанный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На составление и подписание протокола №3 11.01.2018г. явился. Пояснил, что с нарушением согласен, нарушение устранено.

Установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность и предусмотренные ст.4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданное ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст.4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Федеральным законом от 03.07.2016 N 316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» статья 4.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях дополнена 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.

Пунктом 10 Федерального закона от 29.12.2015 N 408-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что до 1 августа 2016 года для отнесения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства и для отнесения их к категориям субъектов малого и среднего предпринимательства применяются условия, установленные статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона). Согласно ст. 4 Федерального закона «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» к субъектам малого и среднего предпринимательства относятся внесенные в единый государственный реестр юридических лиц потребительские кооперативы и коммерческие организации (за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий), а также физические лица, внесенные в единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (далее - индивидуальные предприниматели), крестьянские (фермерские) хозяйства, соответствующие следующим условиям:

- средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать следующие предельные значения средней численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

а) от ста одного до двухсот пятидесяти человек включительно для средних предприятий;

б) до ста человек включительно для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

- выручка от реализации товаров (работ, услуг) без учета налога на добавленную стоимость или балансовая стоимость активов (остаточная стоимость основных средств и нематериальных активов) за предшествующий календарный год не должна превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

Постановлением Правительства РФ от 13.07.2015 N 702 «О предельных значениях выручки от реализации товаров (работ, услуг) для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» установлены предельные значения выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий календарный год без учета налога на добавленную стоимость для следующих категорий субъектов малого и среднего предпринимательства:

микропредприятия - 120 млн. рублей;

малые предприятия - 800 млн. рублей;

средние предприятия - 2 млрд. рублей.

Согласно сведениям из Реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, опубликованного на сайте Федеральной налоговой службы России (<https://rmsp.nalog.ru/>), ООО «Бочонок» (ИНН 2221117931) относится к категории – малое предприятие.

Таким образом, ООО «Бочонок» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства - малое предпринимательство.

Согласно части 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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. Должностное лицо, директор ООО «Бочонок» К впервые совершил нарушение рекламного законодательства, 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 должностное лицо директор ООО «Бочонок» К. является работником субъекта малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 5 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 должностное лицо, директора ООО «Бочонок» – К виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч.1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.