

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 056/04/14.3 -249/2020

«27» февраля 2020г.
Оренбург

г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области, «...» (далее по тексту – Должностное лицо), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-249/2020, возбужденного в отношении юридического лица ООО «ТУМЭН-ГРУПП (ИНН 5610234792; юридический адрес: г. Оренбург, пер. Почтовый, 11, помещение 8) по факту нарушения требований, установленных пунктом 1 части 4 статьи 5 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года (далее по тексту – ФЗ «О рекламе»),

в отсутствие представителей ООО «ТУМЭН-ГРУПП», Обществом заявлено ходатайство от 26.02.2020г. о рассмотрении дела об административном правонарушении в отсутствие представителей юридического лица,

УСТАНОВИЛА:

Представители ООО «ТУМЭН-ГРУПП» на рассмотрение дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-249/2020 не явились, Общество извещено надлежащим образом, юридическим лицом заявлено ходатайство вх. № 1523э от 26.02.2020г. о рассмотрении настоящего дела об административном правонарушении в отсутствие представителей Общества,

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1, ч. 3 ст. 28.6 Кодекса об административных правонарушениях в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, индивидуального предпринимателя, в отношении которых ведется производство по

делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, дело об административном правонарушении рассматривается в их отсутствии.

Руководствуясь частью 2 статьи 25.1, частью 3 статьи 28.6 КоАП РФ дело № 056/04/14.3-/2020 рассматривается в отсутствие представителей ООО «ТУМЭН-ГРУПП».

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо установило, что 27.12.2019г. в адрес Оренбургского УФАС России Министерством экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области передано обращение вх. № 11681 по факту распространения по адресу: г. Оренбург, пер. Почтовый, 11 наружной конструкции с текстом: «СКИДКА 30% каждый вторник и четверг студентам на все услуги! мужские стрижки 2MAN barbershop_ Бесплатные бонусы: виски кальян ps4 т. 422-223 Оренбург, пер. Почтовый, 11».

В рамках рассмотрения поступившей жалобы 17.01.2020г. специалистами Оренбургского УФАС России был осуществлен выезд по адресу: г. Оренбург, пер. Почтовый, 11, в ходе которого установлено, что на фасаде пристроенного помещения к многоквартирному жилому дому по указанному адресу, действительно, размещается наружная реклама с текстом: «СКИДКА 30% каждый вторник и четверг студентам на все услуги! мужские стрижки 2MAN barbershop_ Бесплатные бонусы: виски кальян ps4 т. 422-223 Оренбург, пер. Почтовый, 11». Посредством сообщения в левой нижней части наружной рекламы о бесплатных бонусах - усматривается привлечение к алкогольной продукции и курению кальяна. Однако, слово «виски» с изображением наполненного со льдом стакана – непрочной заклеено бумажным листом формата А4, изображение кальяна с текстовым сопровождением «кальян» - продолжает распространяться - в связи с чем составлен соответствующий акт проверки. Также было установлено, что предпринимательскую деятельность в рамках работы мужской парикмахерской «2MAN» (barbershop), расположенной по адресу: г. Оренбург, пер. Почтовый, 11, осуществляет юридическое лицо ООО «ТУМЭН-ГРУПП» (ИНН 5610234792; юридический адрес: г. Оренбург, пер. Почтовый, 11, помещение 8).

Решением по комиссионному делу № 056/05/5-47/2020 установлено, что вышеуказанная информация отвечает понятию «реклама», закрепленного частью 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», следовательно, к

ней применимы требования данного закона.

Исходя из положений ст.19 ФЗ «О рекламе» рассматриваемая конструкция является наружной рекламной конструкцией (наружной рекламой).

Проанализировав протокол и материалы дела об административном правонарушении № 056/04/14.3-249/2020, Должностное лицо установила следующее.

Рекламодатель вправе выбрать форму, способ и средства рекламирования своего товара. Однако при этом он должен соблюдать обязательные требования при распространении рекламы, предъявляемые законодательством о рекламе.

В соответствии со статьей 5 ФЗ "О рекламе" реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

Согласно пункту 1 части 4 статьи 5 Закона о рекламе – реклама не должна побуждать к совершению противоправных действий.

В спорной наружной рекламе содержится, в том числе, текст: «СКИДКА 30% каждый вторник и четверг студентам на все услуги!_Бесплатные бонусы: виски кальян ps4». Однако, отсутствует информация, сообщающая об ограничении по возрасту относительно рекламируемых бесплатных бонусов – виски и кальян.

Поскольку студентами могут являться, в том числе, несовершеннолетние лица - в рассматриваемой наружной рекламе с предложением парикмахерских услуг присутствует косвенное побуждение несовершеннолетних к употреблению крепкого алкогольного напитка и курению кальяна.

Статьей 21 Гражданского Кодекса Российской Федерации определено, что совершеннолетним является человек, достигший 18 лет - в полной мере наделенный правами, обязанностями и ответственностью перед законом. К несовершеннолетним относятся лица в возрасте от 14 до 18 лет.

Исходя из положений абз. 2 п.3 ст.16 Закона N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции" следует, что не допускается потребление (распитие) алкогольной

продукции несовершеннолетними.

Статьей 6.10. КоАП РФ установлено, что вовлечение несовершеннолетнего в употребление алкогольной и спиртосодержащей продукции, новых потенциально опасных психоактивных веществ или одурманивающих веществ предусматривает административную ответственность.

Частью 1 статьи 20 Федеральный закон от 23.02.2013 N 15-ФЗ "Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака" установлен запрет продажи табачной продукции несовершеннолетним и несовершеннолетними, потребления табака несовершеннолетними, а также вовлечения детей в процесс потребления табака.

Закон о рекламе рассматривает потребителей рекламы как лиц, поддающихся под влияние рекламы и подверженных ее влиянию, следствием чего является или может явиться соответствующее воздействие рекламы на них. Такой подход к поведенческой характеристике потребителей дает основания полагать, что реклама способна побудить потребителей не только воспользоваться рекламируемыми услугами, но и к совершению иных, напрямую не связанных с рекламируемыми услугами действий, о которых он получил представление из рекламы.

Комиссионным решением по делу № 056/05/5-47/2020 установлено следующее: спорная реклама направлена не только к парикмахерским услугам, но и привлекает внимание, формирует и поддерживает у потенциального потребителя интерес к наличию бесплатных бонусов: крепкого алкогольного напитка - виски и курению кальяна. Следовательно, у потребителей рассматриваемой рекламы складывается представление, что в случае возникновения у них потребности в курении кальяна или употреблении виски, это возможно осуществить в мужской парикмахерской 2MAN (barbershop) по адресу: г. Оренбург, пер. Почтовый, 11.

С учетом имеющихся данных в материалах комиссионного дела № 056/05/5-47/2020: исходя из места распространения рекламы, а также сведений, полученных антимонопольным органом в ходе проводимой 17.01.2020г. проверки, Должностным лицом установлено, что рекламодателем рассматриваемой наружной рекламы является юридическое лицо ООО «ТУМЭН-ГРУПП» (ИНН 5610234792; юридический адрес: г. Оренбург, пер. Почтовый, 11, помещение 8).

Учитывая вышеизложенное, в действиях ООО «ТУМЭН-ГРУПП» при распространении рассматриваемой рекламы были нарушены требования, установленные п. 1 ч. 4 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

В рамках комиссионного дела от юридического лица ООО «ТУМЭН-ГРУПП» представлены доказательства прекращения распространения ненадлежащей рекламы на фасаде пристроенного помещения к многоквартирному жилому дому по адресу: г. Оренбург, пер. Почтовый, 11.

Проанализировав материалы дела, Должностное лицо приходит к выводу о том, что при указанных обстоятельствах административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ за нарушение установленных рекламным законодательством общих требований к рекламе, а именно, распространение рекламы, побуждающей к совершению противоправных действий (п.1 ч.4 ст.5 Закона о рекламе)» несет ООО «ТУМЭН-ГРУПП». В связи с чем, в отношении указанного юридического лица было возбуждено дело об административном правонарушении по факту нарушения ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Вина ООО «ТУМЭН-ГРУПП» в совершении данного правонарушения не оспаривается.

Согласно части 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях ООО «ТУМЭН-ГРУПП» признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, поскольку у Общества имелась возможность для соблюдения требований, установленных п. 1 ч. 4 ст. 5 ФЗ «О рекламе», но юридическим лицом не были приняты все зависящие от указанного лица меры по их соблюдению (доказательства обратного не представлены). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Принимая во внимание положения статьи 2.4 КоАП РФ вина ООО «ТУМЭН-ГРУПП» в совершении административного правонарушения выражена в форме неосторожности, поскольку указанное юридическое лицо не осознавало противоправности характера своего деяния и не предвидело возможности наступления вредных последствий его совершения, хотя должно было в силу своего правового статуса и могло (доказательства обратного в материалы

дела не представлены) предвидеть последствия содеянного.

Частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ установлено, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Материалами дела факт правонарушения и наличия вины юридического лица ООО «ТУМЭН-ГРУПП» в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, подтверждается.

Должностным лицом установлено, что местом совершения административного правонарушения является г. Оренбург, пер. Почтовый, 11. Время совершения административного правонарушения - 27.12.2019г.

В соответствии с ч.1 ст.4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения в сфере законодательства Российской Федерации о рекламе равен 1 году со дня совершения административного правонарушения.

Частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ установлено, что за нарушение законодательства о рекламе (п.1 ч.4 ст.5 ФЗ «О рекламе») 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.

Следовательно, действия ООО «ТУМЭН-ГРУПП» влекут наложение административного штрафа на Общество от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Часть 2 статьи 3.4 КоАП РФ определяет, что 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.

Административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса (часть 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ).

Должностным лицом установлено, что юридическое лицо ООО «ТУМЭН-ГРУПП» включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства, категория – микропредприятие.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что срок привлечения к административной ответственности не истёк, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, отягчающие обстоятельства отсутствуют.

При назначении административного штрафа должностным лицом установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность ООО «ТУМЭН-ГРУПП», а именно, на момент рассмотрения настоящего дела нарушение в добровольном порядке устранено, к административной ответственности за аналогичное правонарушение указанное юридическое лицо не привлекалось.

На основании изложенного, а также учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости

от тяжести содеянного, Должностное лицо считает, что замена административного штрафа, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ на предупреждение будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, Должностное лицо приходит к выводу о том, что правонарушения, за которое ООО «ТУМЭН-ГРУПП» привлечено Оренбургским УФАС России к административной ответственности в виде предупреждения на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ, не могут быть признаны малозначительными, в соответствии со ст.2.9 КоАП РФ, исходя из следующего:

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

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 отношений. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии

существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. В свою очередь угроза охраняемым общественным отношениям подразумевает не фактическое причинение вреда в результате противоправных действий, а возможность (угрозу) его причинения.

Административные правонарушения, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, имеет формальный состав, предусматривающий привлечение к административной ответственности независимо от наступления материальных последствий.

Руководствуясь статьей 33 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 года и статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ), на основании части 1 статьи 14.3 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать юридическое лицо ООО «ТУМЭН-ГРУПП (ИНН 5610234792; юридический адрес: г. Оренбург, пер. Почтовый, 11, помещение 8) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьей 14.3 КоАП РФ за нарушение требований, установленных пунктом 1 части 4 статьи 5 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.

2. На основании положений статьи 4.1.1 КоАП РФ административный штраф, предусмотренный ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, заменить на предупреждение.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст. 30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.