

<...>, рассмотрев протокол от 15.08.2022 № 043/04/14.3-701/2022, составленный <...> в отношении <...> (<...>), в связи с нарушением части 3.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/19-295/2022 (резюлютивная часть решения оглашена 05 июля 2022 года; в полном объеме решение изготовлено 08 июля 2022 года) признана ненадлежащей звуковая реклама следующего содержания: *«Только в супермаркетах «Система Глобус» сельдь слабосоленая «Система Глобус» всего за 199 рублей 99 копеек. Глобус – качество лидера, цена ниже. Цена действует до 20 февраля»*, распространенная с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене торгового центра «Глобус», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135, поскольку она противоречит требованиям части 3.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

Решением установлено, что индивидуальный предприниматель <...> (далее – ИП <...>) является рекламодателем вышеуказанной рекламной информации по смыслу Федерального закона «О рекламе» и несет ответственность за нарушение части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области (далее – Кировское УФАС России) поступило заявление физического лица по вопросу нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по факту распространения звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, расположенного на торговом центре «Глобус» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135.

Кировским УФАС России установлено что на внешней стене торгового центра «Глобус», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135 размещено звукотехническое оборудование (колонка), посредством которого распространялась информация следующего содержания: *«Только в супермаркетах «Система Глобус» сельдь слабосоленая «Система Глобус» всего за 199 рублей 99 копеек. Глобус – качество лидера, цена ниже. Цена действует до 20 февраля»* (акт фиксации от 17.02.2022).

Согласно информации, представленной ООО «Роксэт-С» письмами от 28.03.2022 № б/н (вх. № 1935 от 29.03.2022), от 07.04.2022 № б/н (вх. № 2200 от 07.04.2022), ИП <...> письмом от 07.04.2022 № б/н (вх. № 2232 от 08.04.2022), спорная рекламная информация была распространена ИП <...> в рамках договора от 01.01.2022 № 13.

В соответствии с положениями, установленными пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама – 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Информация: *«Только в супермаркетах «Система Глобус» сельдь слабосоленая «Система Глобус» всего за 199 рублей 99 копеек. Глобус – качество лидера, цена ниже. Цена действует до 20 февраля»* обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена с использованием звукотехнического оборудования;
- адресована неопределенному кругу лиц (пешеходам, посетителям торгового центра «Глобус»);
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, которым является продукция, реализуемая в магазине «Система Глобус» (сельдь слабосоленая), с целью продвижения товара на рынке.

Таким образом, установлено, что рассматриваемая информация является рекламой в соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе».

На основании части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» распространение звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений, не допускается.

Установлено, что на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135 (ТЦ «Глобус»), размещено звукотехническое оборудование (колонка), посредством которой воспроизводилась звуковая реклама следующего содержания: *«Только в супермаркетах «Система Глобус» сельдь слабосоленая «Система Глобус» всего за 199 рублей 99 копеек. Глобус – качество лидера, цена ниже. Цена действует до 20 февраля»*.

Вышеуказанное обстоятельство подтверждается видеозаписью (акт фиксации рекламы от 17.02.2022).

Поскольку спорная звуковая реклама распространена с использованием звукотехнического оборудования, установленного на внешней стене торгового центра «Глобус», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135, спорная звуковая реклама распространена с нарушением части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

ФАС России в письме от 02.11.2021 № КТ/93622/21 «О распространении звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования» разъяснила следующее: «Принятие Федерального закона от 26.05.2021 № 150-ФЗ «О внесении изменения в статью 19 Федерального закона «О рекламе» и его последующее вступление в силу направлены на защиту интересов граждан в целях снижения на них нежелательной информационной нагрузки в виде звуковой рекламы в общественных местах.

Таким образом, с 25.08.2021 запрещается распространение звуковой рекламы, которая распространяется с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах любых зданий, строений, сооружений, в том числе не являющихся многоквартирными жилыми домами, и вне зависимости от того, на каком расстоянии от многоквартирных жилых домов расположено такое звукотехническое оборудование.

Как следствие, с 25.08.2021 распространение звуковой рекламы, которая распространяется с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах любых зданий, строений, сооружений, в том числе на территориях всех без исключения городских парков, набережных, уличных ледовых катков, иных спортивных площадок, пляжей, городских ярмарок, не допускается вне зависимости от заключенных гражданских-правовых договоров на распространение рекламы, а также вне зависимости от уровня громкости такой рекламы.

В случае выявления нарушения требований Федерального закона «О рекламе» антимонопольные органы привлекают виновных лиц к ответственности».

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

На основании пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Установлено, что хозяйственную деятельность в магазине «Система Глобус», расположенном по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135, осуществляет ООО «Роксэт-С», что подтверждается актом фиксации рекламы от 17.02.2022, актом фиксации покупки от 17.02.2022, договором аренды нежилого помещения от 03.04.2018 № б/н, заключенным между ООО «Вятка-Нефтепродукт» (арендодатель) и ООО «Роксэт-С» (арендатор) (далее – договор аренды от 03.04.2018 № б/н).

Согласно пункту 1.1. договора аренды от 03.04.2018 № б/н арендодатель передает, а арендатор принимает во временное пользование помещение магазина общей площадью 3601,35 кв.м. (этаж первый), в том числе 2300, 25 кв. м. – торговый зал, 58,5 кв. м. – склад алкогольной продукции, расположенное по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135 (кадастровый номер: 43:40:000131:2586).

На основании пункта 1.2. договора аренды от 03.04.2018 № б/н помещение используется для осуществления предпринимательской деятельности (розничная

торговля продовольственными и непродовольственными товарами, в том числе алкогольной продукцией, оказание услуг общественного питания, других услуг и иное).

В силу пункта 1.3 договора аренды от 03.04.2018 № б/н помещение принадлежит арендодателю на праве собственности.

На дату распространения спорной рекламы (17.02.2022) договор аренды от 03.04.2018 № б/н являлся действующим, о чем свидетельствует пункт 4.1. вышеуказанного договора.

В свою очередь, между ООО «Роксэт-С» (заказчик) и ИП <...> (исполнитель) заключен договор от 01.01.2022 № 13.

Согласно пункту 1.1. договора от 01.01.2022 № 13 исполнитель обязуется оказать заказчику услуги, указанные в приложении настоящего договора, а заказчик обязуется оплатить исполнителю указанные услуги в порядке и на условиях, установленных договором.

На основании пункта 1.2. договора от 01.01.2022 № 13 услуги оказываются исполнителем на основании заявки заказчика, содержащей конкретные указания заказчика на объем и характер поручаемых услуг, а также период времени, в течение которого указанный объем услуг должен быть оказан.

На дату распространения спорной рекламы (17.02.2022) договор от 01.01.2022 № 13 № б/н являлся действующим, о чем свидетельствует пункт 7.1. вышеуказанного договора.

Согласно приложению № 1 от 01.01.2022 к договору от 01.01.2022 № 13 ИП <...> по заданию ООО «Роксэт-С» обязуется с 01.01.2022 по 31.12.2022 размещать ролик на двух светодиодных экранах со звуковым сопровождением по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135.

На основании приложения № 2 от 01.02.2022 к договору от 01.01.2022 № 13 ИП <...> по заданию ООО «Роксэт-С» обязуется с 01.02.2022 по 28.02.2022 размещать рекламный материал в помещении супермаркета «Глобус» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135.

28.01.2022 ООО «Роксэт-С» в адрес ИП <...> было направлено две заявки: первая заявка на размещение с 01.02.2022 по 28.02.2022 ролика (масочный режим) на светодиодных экранах торгового центра «Глобус»; вторая заявка на размещение с 01.02.2022 по 20.02.2022 рекламного ролика (товар по акции) внутри торгового центра «Глобус» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135.

Вследствие технического сбоя в работе оборудования, рекламный ролик, предназначенный для распространения в помещении супермаркета, был распространен на светодиодных экранах и звукотехническом оборудовании, установленном на торговом центре «Глобус».

На основании анализа вышеуказанных документов и сведений установлено, что рекламораспространителем спорной звуковой рекламы является индивидуальный предприниматель <...> (<...>), которая несет ответственность за нарушение требований части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Указанный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/19-295/2022.

В соответствии со статьей 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.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламораспространителем законодательства 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.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Таким образом, ИП <...> (<...>) несет административную ответственность как должностное лицо.

Письмом Кировского УФАС России от 11.07.2022 № 2779/04 ИП <...> уведомлялась о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении – 15.08.2022 в 10 часов 00 минут.

Уведомление о составлении протокола было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу регистрации ИП <...>, указанном в ЕГРИП (<...>).

В соответствии с пунктом 63 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25, с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ, юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по указанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

О дате времени и месте составления протокола об административном

правонарушении ИП <...> считается уведомленной надлежащим образом. В материалах дела имеется возвратный конверт с уведомлением о составлении протокола (исх. № 2779/04 от 11.07.2022), дата возврата конверта – 23.07.2022.

На составление протокола об административном правонарушении ИП <...> не явилась, представителя не направила, ходатайств не заявляла.

15.08.2022 в 10 часов 00 минут должностным лицом Кировского УФАС России - <...> в отношении ИП <...> составлен протокол № 043/04/14.3-701/2022 об административном правонарушении.

Протокол составлен в отсутствие ИП <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении.

Определением от 15.08.2022 рассмотрение дела № 043/04/14.3-701/2022 об административном правонарушении было назначено на 14.09.2022 в 14 часов 00 минут.

Определение от 15.08.2022 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-701/2022 об административном правонарушении и протокол от 15.08.2022 № 043/04/14.3-701/2022 об административном правонарушении были направлены заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу регистрации ИП <...>, указанном в ЕГРИП (<...>).

О дате, времени и месте рассмотрения протокола от 15.08.2022 № 043/04/14.3-701/2022 об административном правонарушении ИП <...> уведомлена надлежащим образом (согласно информации, содержащейся в уведомлении о вручении отправления с почтовым идентификатором 80084075146388, отправление вручено адресату 22.08.2022).

На рассмотрение протокола об административном правонарушении явилась <...> – представитель ИП <...> по доверенности от 15.04.2022 № б/н, которая признала факт нарушения требований части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Протокол рассмотрен в присутствии <...> – представителя ИП <...> по доверенности от 15.04.2022 № б/н.

<...>, изучив материалы административного дела, находит вину ИП <...> в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения ИП <...> подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 08.07.2022 г. по делу № 043/05/19-295/2022;

- материалами административного дела № 043/04/14.3-701/2022;

- протоколом об административном правонарушении от 15.08.2022 № 043/04/14.3-701/2022.

Оценивая собранные по делу доказательства, <...> находит, что действия ИП <...>

правильно квалифицированы по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Событием является установленный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившийся в распространении звуковой рекламы следующего содержания: *«Только в супермаркетах «Система Глобус» сельдь слабосоленая «Система Глобус» всего за 199 рублей 99 копеек. Глобус – качество лидера, цена ниже. Цена действует до 20 февраля»* с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене торгового центра «Глобус», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135, в нарушение требований части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Согласно части 1 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение рекламного законодательства составляет один год со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения лица к административной ответственности исчисляется с 17.02.2022 (дата фиксации звуковой рекламы).

Место совершения административного правонарушения: территория распространения звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене торгового центра «Глобус» (ул. Воровского, д. 135) – г. Киров.

Время совершения административного правонарушения: 17.02.2022 г. (дата фиксации звуковой рекламы).

Объектом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по распространению звуковой рекламы: *«Только в супермаркетах «Система Глобус» сельдь слабосоленая «Система Глобус» всего за 199 рублей 99 копеек. Глобус – качество лидера, цена ниже. Цена действует до 20 февраля»* с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене торгового центра «Глобус», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135, в нарушение требований части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Субъектом административного правонарушения является ИП <...> (<...>).

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В данном случае установлено, что у ИП <...> имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе, но ИП <...> не были приняты все зависящие от нее меры по их соблюдению.

Согласно части 2 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.

Соответственно субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку ИП <...> не предвидела возможности наступления вредных последствий, хотя могла их предвидеть.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, совершенные ИП <...> действия по распространению вышеуказанной звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене торгового центра «Глобус», расположенного по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 135, в нарушение требований части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих вину обстоятельств установлено: совершение административного правонарушения впервые.

Согласно ст. 4.3 КоАП РФ отягчающие вину обстоятельства не установлены.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что 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.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности,

которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения ИП <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ 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 ч. 2 ст. 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.

Установлено, что правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ совершено ИП <...> впервые.

С учетом отсутствия оснований, установленных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, считаю возможным применить к ИП <...> меру ответственности в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3, 19, 33, 38 Федерального закона «О рекламе», статьями 2.1, 2.4, 3.4, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,