

Постановление № 453

о назначении административного наказания по делу № 265

об административном правонарушении

27 декабря 2016 г.

г. Иркутск

Заместитель руководителя – начальник ОАК Иркутского УФАС России <...>;

, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 265 от 14.12.2016г. в ООО «Байкал-Премьер» (в присутствии представителя ООО «Байкал-Премьер». – Тороповой Ольги Викторовны – действующей на основании доверенности от 27.09.2016 г.;

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление из Службы потребительского рынка и лицензирования Иркутской области о нарушении законодательства РФ о рекламе, в связи с распространением на странице 21 периодического издания «Байкал-новости» №30 (781) от 22 июня 2016г.:

1) «Куплю дорого в любом количестве (от 1 кг и более) цветной металл (алюминий,

медь, латунь, радиаторы, аккумуляторы, цинк, свинец, магний, нерж. сталь, титан, самовары, неработающие стир. машинки советских времен, дюр/алюминиевые лодки и двигатели от них). Подъеду сам. Весы – точные – электронные. Расчет на месте. Тел. 8-908-666-652-77»

2) «Куплю аккумуляторы б/у, тел. 8-908-666-62-77», нарушающей требования ФЗ «О рекламе».

В соответствии со ст. 3 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; объект рекламирования - товар, изготовитель или продавец товара, на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с пунктом 34 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании) деятельность по заготовке, хранению, переработке и реализации лома черных металлов, цветных металлов подлежит лицензированию.

В соответствии с Федеральным законом от 24.06.1998 № 89-ФЗ «Об отходах производства и потребления» под ломом и отходами цветных и черных металлов понимаются пришедшие в негодность или утратившие свои потребительские свойства изделия из цветных и черных металлов и их сплавов, отходы, образовавшиеся в процессе производства изделий из цветных и (или) черных металлов и их сплавов, а также неисправимый брак, возникший в процессе производства указанных изделий.

Согласно пункту 4 Положения о лицензировании деятельности по заготовке, хранению, переработке и реализации лома черных металлов, цветных металлов, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 12 декабря 2012 года № 1287, под «заготовкой лома металлов» понимается приобретение лома черных и (или) цветных металлов у юридических и физических лиц на возмездной или безвозмездной основе и транспортирование его к месту хранения, переработки и (или) реализации.

Таким образом, прием (приобретение) цветных металлов является лицензируемым видом деятельности, осуществление которой возможно только при наличии лицензии.

В соответствии с пунктом 7 статьи 7 Закона о рекламе, не допускается реклама товаров, на производство и реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Согласно информации предоставленной Службой потребительского рынка и лицензирования Иркутской области объявление не содержит сведения об организации и реквизитах лицензии, а сведения о номере 8-908-666-62-77 в лицензионных делах организаций, осуществляющих лицензируемый вид деятельности по заготовке, хранению, переработке и реализации лома черных и

цветных металлов на территории Иркутской области не значится.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения пункта 7 ст. 7 Закона о рекламе, в связи с распространением рекламы лицензируемого вида услуг – приобретение цветного металла, при отсутствии лицензии на осуществление данного вида деятельности.

В связи с тем, что данная реклама имеет признаки нарушения п. 7 ст. 7 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ определением № 1349 от 09.09.2016г. возбуждено дело по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе выразившегося в распространении на странице 21 периодического издания «Байкал-новости» №30 (781) от 22 июня 2016г. рекламы следующего содержания:

1) «Куплю дорого в любом количестве (от 1 кг и более) цветной металл (алюминий, медь, латунь, радиаторы, аккумуляторы, цинк, свинец, магний, нерж. сталь, титан, самовары, неработающие стир. машинки советских времен, дюр/алюминиевые лодки и двигатели от них). Подъеду сам. Весы – точные – электронные. Расчет на месте. Тел. 8-908-666-652-77»

Лицами, участвующими в рассмотрении дела, признаны:
рекламораспространитель – рекламораспространитель – ООО «Байкал-Премьер», заявитель - Служба потребительского рынка и лицензирования Иркутской области.

Иркутским УФАС России установлено, что ООО «Байкал-Премьер» является рекламораспространителем распространенной на странице 21 периодического издания «Байкал-новости» № 30 (781) от 22 июня 2016г. рекламы следующего содержания :

1) «Куплю дорого в любом количестве (от 1 кг и более) цветной металл (алюминий, медь, латунь, радиаторы, аккумуляторы, цинк, свинец, магний, нерж. сталь, титан, самовары, неработающие стир. машинки советских времен, дюр/алюминиевые лодки и двигатели от них). Подъеду сам. Весы – точные – электронные. Расчет на месте. Тел. 8-908-666-652-77»

2) «Куплю аккумуляторы б/у, тел. 8-908-666-62-77», нарушающей требования ФЗ «О рекламе».

нарушающей требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, в связи с распространением рекламы лицензируемого вида услуг – приобретение цветного металла, при отсутствии лицензии на осуществление данного вида деятельности.

Нарушение рекламоделателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации об административных правонарушениях (ч. 4 ст. 38 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ).

Данные обстоятельства послужили основанием для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Байкал-премьер» путем составления данного протокола.

08.12.2016г. специалистом - экспертом отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России – Машковцевым Р.И. составлен протокол № 265 в отношении ООО «Байкал-премьер» в связи с совершением административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, выразившегося в распространении на странице 21 периодического издания «Байкал-новости» №30 (781) от 22 июня 2016г. реклама следующего содержания:

1) «Куплю дорого в любом количестве (от 1 кг и более) цветной металл (алюминий, медь, латунь, радиаторы, аккумуляторы, цинк, свинец, магний, нерж. сталь, титан, самовары, неработающие стир. машинки советских времен, дюр/алюминиевые лодки и двигатели от них). Подъеду сам. Весы – точные – электронные. Расчет на месте. Тел. 8-908-666-652-77»

2) «Куплю аккумуляторы б/у, тел. 8-908-666-62-77», нарушающей требования ФЗ «О рекламе».

нарушающими требования пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ в связи с распространением рекламы лицензируемого вида услуг – приобретение цветного металла, при отсутствии лицензии на осуществление данного вида деятельности.

В соответствии с определением № 1904 от 14.12.2016г., рассмотрение дела об административном правонарушении № 265 назначено на 27.12.2016г.

В соответствии с ч. 2 ст. 25.1. Кодекса об административных правонарушениях, дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Установлено время совершения административного правонарушения – 22.07.2016 года.

Установлено место совершения административного правонарушения – страница 21 периодического издания «Байкал-новости» №30 (781) от 22 июня 2016г.

Объектом данного административного правонарушения является установленный порядок производства и распространения рекламы.

Объективная сторона правонарушения выражается в распространении **на** странице 21 периодического издания «Байкал-новости» №30 (781) от 22 июня 2016г. реклама следующего содержания:

1) «Куплю дорого в любом количестве (от 1 кг и более) цветной металл (алюминий, медь, латунь, радиаторы, аккумуляторы, цинк, свинец, магний, нерж. сталь, титан, самовары, неработающие стир. машинки советских времен, дюр/алюминиевые лодки и двигатели от них). Подъеду сам. Весы – точные – электронные. Расчет на месте. Тел. 8-908-666-652-77»

2) «Куплю аккумуляторы б/у, тел. 8-908-666-62-77», нарушающей требования ФЗ «О рекламе».

в связи нарушением требований пункта 7 статьи 7 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ в связи с распространением рекламы

лицензируемого вида услуг – приобретение цветного металла, при отсутствии лицензии на осуществление данного вида деятельности.

Субъектом правонарушения является ООО «Байкал-Премьер», как рекламодатель распространитель распространенной на странице 21 периодического издания «Байкал-новости» № 30 (781) от 22 июня 2016г. рекламу следующего содержания:

1) «Куплю дорого в любом количестве (от 1 кг и более) цветной металл (алюминий, медь, латунь, радиаторы, аккумуляторы, цинк, свинец, магний, нерж. сталь, титан, самовары, неработающие стир. машинки советских времен, дюр/алюминиевые лодки и двигатели от них). Подъеду сам. Весы – точные – электронные. Расчет на месте. Тел. 8-908-666-652-77»

2) «Куплю аккумуляторы б/у, тел. 8-908-666-62-77», нарушающей требования ФЗ «О рекламе».

Субъективную сторону деяния характеризует вина в форме неосторожности. ООО «Байкал-Премьер» должно было знать о том, что не допускается распространение реклама товаров, на производство и реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений, однако, не смотря на то, что у него имелась возможность обеспечить соблюдение установленных правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, ООО «Байкал-Премьер» данную обязанность не исполнило.

В соответствии со ст. 24.1 КоАП РФ, всесторонне исследованы материалы административного дела, возбужденного в отношении ООО «Байкал-Премьер».

Должностным лицом Иркутского УФАС России рассмотрен вопрос о применении ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

На основании [статьи 3](#) Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации") субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным [законом](#), к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

[Часть 1 статьи 4](#) ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации", предусматривает, что 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.

В соответствии с [частью 1.1 статьи 4](#) ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации", в целях отнесения хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов,

потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства должны выполняться следующие условия:

1) для хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств должно быть выполнено хотя бы одно из следующих требований:

а) суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов (за исключением суммарной доли участия, входящей в состав активов инвестиционных фондов) в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью не превышает двадцать пять процентов, а суммарная доля участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не превышает сорок девять процентов. Ограничение в отношении суммарной доли участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не распространяется на общества с ограниченной ответственностью, соответствующие требованиям, указанным в [подпунктах "в" - "д" настоящего пункта](#);

б) акции акционерного общества, обращающиеся на организованном рынке ценных бумаг, отнесены к акциям высокотехнологичного (инновационного) сектора экономики в порядке, установленном Правительством Российской Федерации;

в) деятельность хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств заключается в практическом применении (внедрении) результатов интеллектуальной деятельности (программ для электронных вычислительных машин, баз данных, изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, селекционных достижений, топологий интегральных микросхем, секретов производства (ноу-хау), исключительные права на которые принадлежат учредителям (участникам) соответственно таких хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств - бюджетным, автономным научным учреждениям либо являющимся бюджетными учреждениями, автономными учреждениями образовательным организациям высшего образования;

г) хозяйственные общества, хозяйственные партнерства получили статус участника проекта в соответствии с Федеральным [законом](#) от 28 сентября 2010 года N 244-ФЗ "Об инновационном центре "Сколково";

д) учредителями (участниками) хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств являются юридические лица, включенные в утвержденный Правительством Российской Федерации перечень юридических лиц, предоставляющих государственную поддержку инновационной деятельности в формах, установленных Федеральным [законом](#) от 23 августа 1996 года N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике". Юридические лица включаются в данный перечень в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, при условии соответствия одному из следующих критериев:

юридические лица являются публичными акционерными обществами, не менее пятидесяти процентов акций которых находится в собственности Российской Федерации, или хозяйственными обществами, в которых данные публичные

акционерные общества имеют право прямо и (или) косвенно распоряжаться более чем пятьюдесятью процентами голосов, приходящихся на голосующие акции (доли), составляющие уставные капиталы таких хозяйственных обществ, либо имеют возможность назначать единоличный исполнительный орган и (или) более половины состава коллегиального исполнительного органа, а также возможность определять избрание более половины состава совета директоров (наблюдательного совета);

юридические лица являются государственными корпорациями, учрежденными в соответствии с Федеральным [законом](#) от 12 января 1996 года N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях";

юридические лица созданы в соответствии с Федеральным [законом](#) от 27 июля 2010 года N 211-ФЗ "О реорганизации Российской корпорации нанотехнологий";

2) среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в [пункте 1 настоящей части](#), производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

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

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

3) доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в [пункте 1 настоящей части](#), производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства.

[Пункт 1](#) Постановления Правительства Российской Федерации от 04.04.2016 г. N 265 "О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства", установлены следующие предельные значения дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, определяемого в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируемого по всем осуществляемым видам деятельности и применяемого по всем налоговым режимам, 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 Единого реестра субъектов малого и среднего

предпринимательства ООО «Байкал-Премьер» относится к категории микропредприятие.

Следовательно, ООО «Байкал-Премьер» подпадает под вышеуказанные критерии субъекта малого и среднего предпринимательства.

Согласно [частям 1, 2, 3 статьи 3.4](#) КоАП РФ, предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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. 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со [статьей 4.1.1](#) настоящего Кодекса.

На основании [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](#).

Согласно [статье 1.7](#) КоАП лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения. Закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

С учетом вышеизложенного, заместитель руководителя Иркутского УФАС России Абророва М.П., руководствуясь ст. ст. 5, 33, 38 ФЗ «О рекламе», [статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 24.5, частью 1 статьи 29.9](#) Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Байкал-Премьер», как рекламодателя рекламы, распространенной на странице 21 периодического издания «Байкал-новости» №30 (781) от 22 июня 2016г. рекламы следующего содержания:

1) «Куплю дорого в любом количестве (от 1 кг и более) цветной металл (алюминий, медь, латунь, радиаторы, аккумуляторы, цинк, свинец, магний, нерж. сталь, титан, самовары, неработающие стир. машинки советских времен, дюр/алюминиевые лодки и двигатели от них). Подъеду сам. Весы – точные – электронные. Расчет на месте. Тел. 8-908-666-652-77»

2) «Куплю аккумуляторы б/у, тел. 8-908-666-62-77», нарушающей требования ФЗ «О рекламе»,

которая нарушает требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ, в связи с размещением рекламы товаров, на производство и реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений, виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 14.3 КоАП РФ. На основании [статьи 4.1.1](#) КоАП РФ заменить административный штраф на предупреждение.

В соответствии с [пунктом 3 части 1](#) и [частью 3 статьи 30.1](#) КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела. Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

На основании [статьи 30.3](#) КоАП жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно [статье 31.1](#). КоАП 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 3 части 1, части 3 статьи 30.1](#) и [статьей 30.3](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно [части 1 статьи 31.1](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Дата вынесения постановления – 27.12.2016 года.

Заместитель руководителя,

начальник ОАК

<...>;