

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №06-174/16

о назначении административного наказания

«26» января 2017г.

г.

Новосибирск

Заместитель руководителя управления - начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-174/16 от «12» января 2017г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью Корпорация «ВИАЛ» (ИНН 5403016820, дата регистрации в качестве юридического лица: 27.04.2016 г.; юридический адрес: 630066, г. Новосибирск, ул. Прокопьевская, д. 91), по части 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

в присутствии: представителя ООО Корпорация «ВИАЛ» <...>(доверенность от 10.11.2016 г.),

УСТАНОВИЛ

В Новосибирское УФАС России поступило обращение физического лица (вх. № 1442э от 08.04.2016 г.) по факту нарушения требований Закона о рекламе при размещении на фасаде магазина баннера, с информацией следующего содержания: «Хорошо делаем свое дело _ Бочкари _ Алтай Бочкари...».

По данному факту Новосибирским УФАС России возбуждено данное дело, в ходе рассмотрения которого установлено размещение рассматриваемой информации на фасаде здания магазина, расположенного по адресу: г. Новосибирск, ул. Прокопьевская, д. 91, о чем составлен соответствующий Акт фиксации информации от 11.04.2016 г.

Согласно п.1 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. Рассматриваемая информация является рекламной, т.к. привлекает внимание неопределенного круга лиц к товару (пиву определенной марки), изображенному на рекламе и предлагаемому к реализации определенным продавцом, и способствует его продаже, что в полной мере соответствует определению, указанному в Законе о рекламе.

Объектом рекламирования, согласно п.2 ст. 3 Закона о рекламе, является 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.

Товар – продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.3 ст.3 Закона о рекламе).

Объектом рекламирования в данном случае является, в том числе, средство индивидуализации товара – пива «Бочкари» (товарный знак по свидетельству № 405679; правообладатель – ООО «Бочкаревский пивоваренная завод»).

Согласно подпункту "г" пункта 3 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 "О внесении изменений в Федеральный закон от 18.07.2011 N 218-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона "Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе" (далее - Закон N 218-ФЗ), с 1 июля 2012 года 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), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

В соответствии с ч.1 ст.19 Закона о рекламе, распространение наружной рекламы с использованием щитов, стендов, строительных сеток, перетяжек, электронных табло, воздушных шаров, аэростатов и иных технических средств стабильного территориального размещения (далее - рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их, а также остановочных пунктов движения общественного транспорта осуществляется владельцем рекламной конструкции, являющимся рекламодателем, с соблюдением требований настоящей статьи. Владелец рекламной конструкции (физическое или юридическое лицо) - собственник рекламной конструкции либо иное лицо, обладающее вещным правом на рекламную конструкцию или правом владения и пользования рекламной конструкцией на основании договора с ее собственником.

Согласно п.5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе, реклама алкогольной продукции не должна размещаться с использованием технических средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их.

Поскольку рассматриваемая реклама размещена на фасадной части здания магазина, данный факт свидетельствует о нарушении п.5 ч.2 ст.21 Закона о рекламе.

Ответственность за нарушение требований ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе несет рекламодатель (ст. 38 Закона о рекламе).

В соответствии с п.7 ст.3 Закона о рекламе, рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно информации, предоставленной Комитетом рекламы и информации

мэрии г. Новосибирска, разрешение на установку и эксплуатацию рекламных конструкций по адресу: г. Новосибирск, ул. Прокопьевская, д. 91, не выдавались.

При этом, ООО «АвтоПлюс» выдано предписание о прекращении нарушения порядка установки и (или) эксплуатации рекламных и информационных конструкций № 05-2424 от 28.04.2016 г.

23.09.2016 г. Новосибирским УФАС России осуществлен осмотр рассматриваемой рекламной информации, в ходе которого было установлено, что данная конструкция до настоящего времени не демонтирована.

Согласно вывеске на магазине по ул. Прокопьевская, д. 91 в г. Новосибирске, деятельность в нем осуществляет ООО Корпорация «ВИАЛ».

12.10.2016 г. Определением об отложении рассмотрения дела № 96/16 Комиссии Новосибирского УФАС России ООО «АвтоПлюс» было заменено на ненадлежащее лицо, в отношении которого может быть вынесено решение по делу – ООО Корпорация «ВИАЛ» (ИНН 5403016820, дата регистрации в качестве юридического лица: 27.04.2016 г.; юридический адрес: 630066, г. Новосибирск, ул. Прокопьевская, д. 91).

11.11.2016 г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представитель ООО Корпорация «ВИАЛ» указал, что данный баннер Обществом не размещался, он был установлен гражданином, проживающим в соседнем с магазином частном доме у своего гаража с целью не допущения попадания снега на его территорию.

Общество осуществляет деятельность в помещении магазина с сентября 2016 г. и не осуществляет реализацию алкогольных напитков, в том числе пива.

Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев материалы дела, в том числе фотоизображения рассматриваемой рекламы, пришла к выводу об ошибочности доводов представителя ООО Корпорация «ВИАЛ», поскольку рассматриваемый баннер закреплен непосредственно у фасада здания магазина, следовательно, Общество было осведомлено о его размещении и не возражало против этого.

Принимая во внимание вышеизложенное, в действиях ООО Корпорация «ВИАЛ», которое является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы, размещенной в сентябре 2016 г., содержится нарушение п. 5 ч. 2 ст. 21 Закона о рекламе.

Согласно п.4 ст. 3 Закона о рекламе, ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по делу ООО «Корпорация «ВИАЛ» признано нарушившим требования: п.5 ч.2 ст.21 Закона о рекламе.

В адрес ООО Корпорация «ВИАЛ» Новосибирским УФАС России неоднократно направлялись Приглашения на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст. 14.3 КоАП РФ (исх. № 06-11366 от 15.11.16, исх. № 06-12481 от 13.12.16г.). Сведения о надлежащем уведомлении Общества в материалах дела отсутствуют.

При этом, обязанность своевременно получать почтовую корреспонденцию, лежит исключительно на адресате.

Ч. 3 ст. 54 ГК РФ юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

В соответствии с ч. 4 ст.38 Федерального закона «О рекламе», нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламодистрибьютерами законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Время совершения административного правонарушения – сентябрь 2016 г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодистрибьютером законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 6 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.

Таким образом, в действиях ООО Корпорация «ВИАЛ» (ИНН 5403016820, дата регистрации в качестве юридического лица: 27.04.2016 г.; юридический адрес: 630066, г. Новосибирск, ул. Прокопьевская, д. 91) содержится правонарушение, предусмотренное ч.1 ст. 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Из материалов дела, следует, что у ООО Корпорация «ВИАЛ» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно ч.3 ст.2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Срок давности привлечения ООО Корпорация «ВИАЛ» к административной ответственности на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Согласно п.3. ст. 3.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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 п.1 ст.4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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 п.2. ст. 3.4 Кодекса РФ 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.

Новосибирским УФАС России не установлено наличие повторного совершения однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 Кодекса РФ об административных правонарушениях за совершение однородного административного правонарушения.

Материалами дела подтвержден факт принадлежности ООО Корпорация «ВИАЛ» к субъектам малого предпринимательства (включение в ЕРСМСП 01.08.2016 г.).

Согласно п.3.5. ст. 4.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, административное наказание в виде предупреждения назначается в случаях, если оно предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или 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.

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. При повторном совершении однородного административного правонарушения в течение года с момента вынесения административного наказания в виде предупреждения данное правонарушение будет являться обстоятельством, отягчающим ответственность за административное правонарушение (п. 2 ч. 1 ст. 4.3 Кодекса).

В силу ч. 1 ст. 1.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях, лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

П. 2 ст. 1.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях, установлено, что 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.

Учитывая характер правонарушения, материальное положение, наличие смягчающих обстоятельств (нарушение совершено впервые), при отсутствии отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст.14.3, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью Корпорация «ВИАЛ» (ИНН 5403016820, дата регистрации в качестве юридического лица: 27.04.2016 г.; юридический адрес: 630066, г. Новосибирск, ул. Прокопьевская, д. 91) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к ООО Корпорация «ВИАЛ» меру ответственности в виде предупреждения.