

ООО «Баваренок»

Академика Мясникова ул., д.7

г. Белокуриха, 659900

Алтайский край

<...>

Дело №022/04/14.3-790/2020

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №44

о назначении административного наказания

по делу №022/04/14.3-790/2020 об административном правонарушении

8 октября 2020г. г. Барнаул

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол №42 и материалы дела №022/04/14.3-790/2020 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Баваренок» (ОГРН 1052200687054, адрес местонахождения юридического лица: 659900, Алтайский край, г. Белокуриха, ул. Академика Мясникова, д.7),

УСТАНОВИЛ:

Представитель ООО «Баваренок» на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился, направил ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества (вхд.№2012483 от 08.10.2020г.).

В соответствии с ч.2 ст.25.1 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 ч.3 ст.28.6 КоАП РФ, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступало ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

В соответствии со ст.29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Согласно протоколу об административном правонарушении №42 от 24.09.2020г. и материалам дела №022/04/14.3-790/2020, в действиях ООО «Баваренок» допущено нарушение п.5 ч.2 ст.21, п.8 ч.2 ст.21, ч.3 ст.21, ч.5 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 выразилось в следующем.

29.01.2020г. в Алтайское краевое УФАС России поступило заявление гражданина РФ, направленное из приемной Президента Российской Федерации в Алтайском крае, о размещении и распространении в г. Белокуриха рекламы алкогольной продукции. К заявлению предоставлена фотография рекламы.

По адресу: г.Белокуриха, ул. Академика Мясникова, 7, размещены рекламные конструкции ГРК «Баварёнок» (г. Белокуриха), с рекламой следующего содержания: «Новинка в ГРК Баварёнок! Завтраки Вкусно! Сытно! Полезно! Начинай утро правильно с 8:00 от 100 р...Бизнес ланчи 3 вида на выбор... Летние смузи»; «Акция ПИВНОЕ БЕЗУМИЕ ПРИ ПОКУПКЕ ВЯЛЕННОГО МЯСА МАРЛА (50 ГР) В ПОДАРОК БОКАЛ ЧЕШСКОГО (0,3л)...ПРИ ПОКУПКЕ 3 БОКАЛОВ ЧЕШСКОГО (0,5л) ЧИПСЫ/ГРЕНКИ В ПОДАРОК... ПРИ ПОКУПКЕ 2 БОКАЛОВ ЧЕШСКОГО (0,5) СУШЕНАЯ РЫБКА В ПОДАРОК...ПРИ ПОКУПКЕ СЫРНЫХ ШАРИКОВ/КОЛБАСОК ГРИЛЬ БОКАЛ ЧЕШСКОГО В ПОДАРОК (0,5л) Акция действует на момент рекламы подробности акции можно узнать по телефону 8 (38577) 2-09-02». Реклама сопровождается изображением пивных бокалов с пенным напитком, а также пивной бочкой.

В соответствии со ст.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 и поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно п.2 ст.3 Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования – 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.

Обозначенная выше информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», закрепленному в ст.3 Федерального закона от «О рекламе», направлена на привлечения внимания неопределенного круга лиц к гостинично - ресторанному комплексу «Баваренок» и к реализуемой алкогольной продукции (пиво чешское).

Согласно п. 5 ч.2 ст. 21 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.

Согласно письменным пояснениям, представленным в антимонопольный орган ООО «Баваренок» (ОГРН 1052200687054) следует, что выносные штендеры не относятся к рекламным конструкциям, размещение которых регулируется статьей 19 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 19 Федерального закона «О рекламе» к средствам наружной рекламы (рекламных конструкций) относятся щиты, стенды, строительные стяжки, перетяжки, электронных табло, проекционного и иного предназначенного для проекции рекламы на любые поверхности оборудования,

воздушных шаров, аэростатов и иные технические средства стабильного территориального размещения (далее - рекламные конструкции), 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.

Таким образом, вышеуказанный перечень рекламных конструкций не является закрытым, поскольку перечень способов и видов распространения рекламы неопределен и неограничен.

В указанной ч.1 ст.19 Федерального закона «О рекламе» содержится указание на «иные технические средства стабильного территориального размещения». По мнению ФАС России (письмо ФАС России от 19 сентября 2018г. №РП/75002/18 «О применении ч.1 ст.19 Федерального закона «О рекламе» в части разъяснения понятия «иные технические средства стабильного территориального размещения»), к иным техническим средствам стабильного территориального размещения, следует относить любые конструкции, предназначенные для распространения рекламы, которые размещены стационарно, прочно связаны с землей, зданиями, строениями и сооружениями (т.е с объектами недвижимого имущества) и не предназначены для перемещения.

В рассматриваемом случае вышеуказанная наружная реклама размещена с использованием технических средств территориального размещения типа «рекламный щит» по адресу: ул.Ак.Мясникова,7, г.Белокуриха, представляет собой прочно связанную с землей металлическую опору, на которой закреплен каркас рекламного поля. Следовательно, рассматриваемая реклама алкогольной продукции размещена с использованием рекламной конструкции, что запрещено п.5 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с 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).

В рассматриваемой наружной рекламе алкогольной продукции, требуемое законодательством предупреждение отсутствует.

Согласно ч.5 ст.21 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама о проведении стимулирующего мероприятия, условием участия в котором является приобретение алкогольной продукции, за исключением специализированных стимулирующих мероприятий, проводимых в целях реализации алкогольной продукции.

В данной рекламе используется указание о проведении акции, а именно указание на то, что «при покупке 3 бокалов Чешского (0,5л) чипсы/гренки в подарок...», «при покупке 2 бокалов Чешского (0,5л) сушеная рыбка в подарок...», таким образом, акция направлена на стимулирование реализации алкогольной продукции (пива) в

ГРК «Баваренок».

Согласно пункту 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», реклама алкогольной продукции не должна размещаться в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии со ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований, установленных п.5 ч.2 ст. 21, п.8 ч.2 ст.21, ч.3 ст.21, ч.5 ст.21 несет как рекламоделец, так и рекламодатель.

Материалами дела установлено, что рекламоделом и рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Баваренок» (ОГРН 1052200687054).

11.03.2020 года Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, реклама, размещенная на входной группе по адресу: г. Белокуриха, ул. Академика Мясникова, д.7, признана ненадлежащей, так как при ее размещении нарушены требования п. 5 ч.2 ст. 21, п.8 ч.2 ст.21, ч.3 ст.21, ч.5 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

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

Согласно ст.2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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 ст.2.10 КоАП РФ, юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламоделом, рекламопроизводителем или рекламодателем 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.

ООО «Баваренок» имело реальную возможность обеспечить соблюдение законодательства Российской Федерации о рекламе при распространении рассматриваемой рекламы, но не приняло к тому надлежащих мер, что привело к

нарушению п.5 ч.2 ст.21, п.8 ч.2 ст.21, ч.3 ст.21, ч.5 ст.21 Федерального закона «О рекламе» и влечет административную ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.3 КоАП.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У ООО «Баваренок» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством Российской Федерации о рекламе, но не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, следовательно в действиях ООО «Баваренок» имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля ООО «Баваренок» и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Непринятие ООО «Баваренок» должных мер по соблюдению требований п.5 ч.2 ст.21, п.8 ч.2 ст.21, ч.3 ст.21, ч.5 ст.21 Федерального закона «О рекламе», привело к нарушению законодательства РФ 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.

24.09.2020г. протокол об административном правонарушении был составлен в отсутствие представителя ООО «Баваренок». Копия протокола направлена в адрес Общества заказным письмом с уведомлением о вручении и по электронной почте 25.09.2020г.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со 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.

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 выписке из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, по состоянию на 08.10.2020г., ООО «Баваренок» относится к категории – малое предприятие.

Таким образом, ООО «Баваренок» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства – малое предприятие.

Согласно ч.2 ст.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.

ООО «Баваренок» впервые совершило 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 ООО «Баваренок» является субъектом малого бизнеса, а также при наличии обстоятельств, установленных ч.2 ст.3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное ч.1 ст.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, 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать ООО «Баваренок» (ОГРН 1052200687054, ИНН 2203020253) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, и назначить ему 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 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.

Дата вынесения постановления: 8 октября 2020г.

Руководитель управления

Государственный советник РФ 2 класса <...>