

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 74

о назначении административного наказания
по делу №248-АД(Р)08-18 об административном правонарушении

18 сентября 2018г. г. Барнаул

Я, врио заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Б<...>, рассмотрев протокол 22 ОР №572434 от 31.07.2018г. об административном правонарушении, составленный государственным инспектором дорожного надзора отделения надзора ОГИБДД МО МВД России «Рубцовский» старшим лейтенантом полиции Г<...> в отношении должностного лица ООО «Башкирская лавка №1» - продавца консультанта М<...> (далее - М<...>) <...> г.р., ИНН: 540303248835, адрес регистрации: <...>, УСТАНОВИЛ:

должностное лицо ООО «Башкирская лавка №1» - продавец-консультант М<...> на рассмотрение дела об административном правонарушении не явился. 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. Согласно п. 63 постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу п.1 ст. 165.1 ГК РФ, юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю. При этом необходимо учитывать, что гражданин несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, 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.

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела (исхд. №3989/7 от 14.08.2018г.) и определение о продлении срока и об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении (исхд. №4148/7 от 23.08.2018г.) отправлены М<...> по адресу регистрации: <...>, заказными письмами с уведомлением о вручении. По данным адресам М<...> почтовую корреспонденцию не получает.

Кроме того, указанные определения были направлены должностному лицу ООО «Башкирская лавка №1» - продавцу-консультанту М<...> на адрес регистрации юридического лица: Республика Башкортостан, г.Салават, ул. Ленинградская, д.75, заказными письмами с уведомлением о вручении. Определение о продлении срока и об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении (исхд. №4148/7 от 23.08.2018г.) получено ООО «Башкирская лавка №1» 30 августа 2018г.

Таким образом, с учетом изложенного, антимонопольным органом предприняты все возможные в рамках полномочий попытки уведомить М<...> о месте, времени и дате рассмотрения дела об административном правонарушении.

На основании изложенного, М<...> считается уведомленным о дате, месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом, ходатайств от указанного гражданина в антимонопольный орган не поступало.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие лица, привлекаемого к административной ответственности.

Согласно протоколу об административном правонарушении 22 ОР №572434 от 31.07.2018г. и материалам дела №248-АД(Р)08-18, при размещении наружной рекламы допущено нарушение требования ч.3 ст.19 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе» (далее Федеральный закон «О рекламе»).

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

В г.Рубцовске по адресу: пр. Ленина, в районе д. 138, на одной опоре с двухсторонним дорожным знаком 5.19.1(2) «Пешеходный переход» размещена рекламная конструкция с информацией следующего содержания: «РЕЦЕПТЫ БАБУШКИ АСИ КАРЕЛЬСКОЕ ДОМАШНЕЕ ВАРЕНЬЕ 12-17 ИЮЛЯ чт-вт с 10:00 до 20:00 СУПЕРМАРКЕТ «АНИКС» ул. Ленина, 138 МОРОШКА БРУСНИКА ГОЛУБИКА КЛЮКВА ВАРЕНЬЕ БЕЗ САХАРА! ПРИГОТОВЛЕНО НА ПАРУ!».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «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 или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. 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.

Рассматриваемая информация полностью соответствует законодательному определению понятия «реклама», является публичной, формирует интерес неопределенного круга лиц к объекту рекламирования: «КАРЕЛЬСКОЕ ДОМАШНЕЕ ВАРЕНЬЕ».

Согласно ч. 3 ст. 19 Федерального закона «О рекламе», распространение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования дорожного движения, не допускается.

Таким образом, рассматриваемая реклама размещена на опоре дорожного знака с нарушением требования ч.3 ст.19 Федерального закона «О рекламе».

Согласно п.4 ст.3 Федерального закона «О рекламе», ненадлежащая реклама - реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации. Следовательно, рассматриваемая реклама, является ненадлежащей, так как при ее распространении нарушено требование ч.3 ст.19 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии со статьей 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требования ч.3 ст.19 Федерального закона «О рекламе» несет как рекламодаделец – изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, так и рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

На основании представленных документов рекламодателем, рекламораспространителем является ООО «Башкирская лавка №1» (ОГРН 1170280002694).

Согласно ч.4 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями

законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч.1 ст. 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, размещение рекламы, имеющей сходство с дорожными знаками, или размещение рекламы на знаке дорожного движения, его опоре или любом ином приспособлении, предназначенном для регулирования дорожного движения, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до двухсот тысяч рублей.

На основании ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Материалами дела установлено, что нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по причине ненадлежащего исполнения должностным лицом ООО «Башкирская лавка №1» - продавцом-консультантом М<...> своих должностных обязанностей.

В соответствии с трудовым договором от 10.05.2018г., заключенным между ООО «Башкирская лавка №1» и М<...>, М<...> осуществляет ведение ярмарки.

Согласно объяснениям лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, М<...> факт размещения рекламы и вину признал.

Таким образом, должностным лицом ООО «Башкирская лавка №1» - продавцом-консультантом М<...> не приняты должные меры по соблюдению законодательства Российской Федерации о рекламе при размещении в г.Рубцовске на опоре дорожного знака рекламной конструкции, что нарушает требование ч.3 ст.19 Федерального закона «О рекламе» и влечет административную ответственность в соответствии с ч.1 ст. 14.38 КоАП РФ.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.38 КоАП РФ, характеризуется умышленной формой вины или совершенной по неосторожности. У М<...> при размещении рассматриваемой рекламы имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных законодательством о рекламе, но не были приняты все зависящие от нее меры по их соблюдению. Следовательно, в действиях М<...> имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.38 КоАП РФ.

Антимонопольным органом не установлено обстоятельств, находящихся вне контроля М<...> и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе.

Следовательно, вина М<...> в совершении правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении, в том числе протоколом об административном правонарушении 22 ОР №572434 от 31.07.2018г.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе. Непринятие М<...> при размещении рекламы на одной опоре с двухсторонним дорожным знаком 5.19.1(2) «Пешеходный переход» по адресу: г.Рубцовск, пр. Ленина, в районе д. 138, должных мер по соблюдению требования ч.3 ст.19

Федерального закона «О рекламе», привело к нарушению законодательства РФ о рекламе, что образует оконченный состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с ч.1 ст. 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, смягчающих ответственность, предусмотренных статьей 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения, а именно признание Маслакова Д.А. 04.04.1998 г.р., ИНН: 540303248835, адрес регистрации: Новосибирская область, г. Новосибирск, ул. Петухова, д.146, кв. 2, виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.38 Кодекса (постановление №37 о назначении административного наказания по делу №115-АД(Р)04-18 об административном правонарушении от 05.06.2018г.).

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 18.09.2018г., ООО «Башкирская лавка №1» относится к категории – микропредприятие.

Таким образом, ООО «Башкирская лавка №1» соответствует указанным условиям отнесения к категории субъектов малого и среднего предпринимательства – малое предпринимательство.

Согласно части 2 статьи 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.

С учетом того, что должностное лицо ООО «Башкирская лавка №1» - продавец-консультант М<...> совершил повторное однородное административное правонарушение в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию, административное наказание в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, замене на предупреждение не подлежит.

Руководствуясь статьями 14.38, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать должностное лицо ООО «Башкирская лавка №1» - продавца-консультанта М<...> (ИНН: 540303248835) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.38 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 10 000 (десяти тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:
Р/с 40101810100000010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Алтайскому краю, г.Барнаул
БИК Банка получателя: 040173001

Реквизиты получателя:

ИНН: 2221022528, КПП: 222401001 Управление федерального казначейства по
Алтайскому краю (Алтайское краевое УФАС России)

ОКТМО: 01701000

Код дохода: 161 1 16 26 00001 6000 140

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение
законодательства о рекламе.

В соответствии с частью 9 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», суммы штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и неисполнение предписаний антимонопольного органа зачисляются в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в следующем порядке:

- 1) в федеральный бюджет – 40 процентов;
- 2) в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрированы юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, допустившие нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе – 60 процентов.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течении 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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 выдачи постановления «18» сентября 2018г.

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

Врио заместителя руководителя управления
Советник ГГС РФ 1 класса Б<...>

