

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о выдаче предупреждения по делу об
административном правонарушении № 131/09-АДМ-2018
«Об» июня 2018 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 131/09-АДМ-2018, возбужденного протоколом от 13.03.2018 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр театральный» (ОГРН 1114205029300, ИНН 4205225267, КПП 420501001, дата регистрации: 15.07.2011, юридический адрес: 650021, г. Кемерово, ул. Предзаводская, 10, далее – ООО «Продюсерский центр театральный») в присутствии законного представителя - генерального директора ООО «Продюсерский центр театральный» <...> (далее – <...>),

УСТАНОВИЛА:

17.01.2018 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 122/Р-2017 о нарушении законодательства о рекламе, вынесено решение о признании ООО «Продюсерский центр театральный» нарушившим требования пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» при размещении рекламы на сайте <http://www.hotel-med.ru/> Спа - отеля «Мед» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (30.11.2017), следующего содержания: «МАССАЖИ...Скидка на весь МАССАЖ 30%...Целебный массаж...Тайский массаж...».

Пунктом 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе» установлено, что не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В спорной рекламе указано, что ООО «Продюсерский центр театральный» предоставляет услуги массажа («МАССАЖИ...Скидка на весь МАССАЖ 30%...Целебный массаж...Тайский массаж...»), вместе с тем, согласно обращению Управления лицензирования медико – фармацевтических видов деятельности по Кемеровской области лицензия на осуществление массажа по адресу: 650021, г. Кемерово, ул. Предзаводская, 10 отсутствует, что вступает в противоречие с требованием пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Частью 4 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что нарушение рекламодателями, рекламопроизводителями, рекламораспространителями законодательства Российской Федерации о рекламе влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Частью 7 статьи 38 ФЗ «О рекламе» установлено, что рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований пункта 7 статьи 7 ФЗ «О рекламе».

Рекламораспространителем в данном случае является ООО «Продюсерский центр театральный» (ОГРН 1114205029300, ИНН 4205225267, КПП 420501001, юридический адрес: 650021, г. Кемерово, ул. Предзаводская, 10).

Частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь (далее - КоАП РФ) установлено, что нарушение

рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем 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.

Действия ООО «Продюсерский центр театральный» выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы на сайте <http://www.hotel-med.ru/> Спа - отеля «Мед» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (30.11.2017) без лицензии на осуществление массажа, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Время совершения ООО «Продюсерский центр театральный» административного правонарушения - 30.11.2017

Место совершения ООО «Продюсерский центр театральный» административного правонарушения на сайте <http://www.hotel-med.ru/> Спа - отеля «Мед» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

05.02.2018 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 13.03.2018 в 11 часов 00 минут.

Уведомление было направлено в адрес ООО «Продюсерский центр театральный» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции 15.02.2018 ООО «Продюсерский центр театральный» имеется в материалах дела).

13.03.2018 состоялась процедура составления и подписания протокол № 131/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии законного представителя – генерального директора ООО «Продюсерский центр театральный» <...>.

13.03.2018 определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 131/09-АДМ-2018 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении: 26.03.2018, 09 часов 20 минут. Копии определения и протокола были вручены законному представителю – генеральному директору ООО «Продюсерский центр театральный» <...> (расписка имеется в материалах дела).

26.03.2018 состоялось рассмотрение дела № 131/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии законного представителя – генерального директора ООО «Продюсерский центр театральный» <...>, которая заявила ходатайство об отложении рассмотрения данного для предоставления дополнительных доказательств. Данное ходатайство удовлетворено заместителем руководителя управления.

26.03.2018 определением об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 131/09-АДМ-2018 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении: 03.05.2018, 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Продюсерский центр театральный» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции ООО «Продюсерский центр театральный» имеется в материалах дела).

03.05.2018 состоялось рассмотрение дела № 131/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии законного представителя –

генерального директора ООО «Продюсерский центр театральный» <...>, которой были представлены документы, характеризующие деятельность общества: налоговая декларация за 2017 год, сведения о среднесписочной численности работников за 2017 год, выписка из ЕГРЮЛ.

03.05.2018 определением об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 131/09-АДМ-2018 были назначены дата, время и место рассмотрения данного дела об административном правонарушении: 06.06.2018, 09 часов 50 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Продюсерский центр театральный» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» о вручении почтовой корреспонденции ООО «Продюсерский центр театральный» имеется в материалах дела).

06.06.2018 состоялось рассмотрение дела № 131/09-АДМ-2018 об административном правонарушении в присутствии законного представителя – генерального директора ООО «Продюсерский центр театральный» <...>.

Изучив материалы дела № 131/09-АДМ-2018 об административном правонарушении, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Действия ООО «Продюсерский центр театральный» выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы на сайте <http://www.hotel-med.ru/> Спа - отеля «Мед» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (30.11.2017) без лицензии на осуществление массажа, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исходя из смысла данной нормы, лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло ни предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

ООО «Продюсерский центр театральный» документально не подтвердило наличие чрезвычайных событий и обстоятельств, не позволивших распространить рекламу с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о рекламе.

Таким образом, у ООО «Продюсерский центр театральный» имелась возможность для соблюдения предусмотренных законом требований, тем не менее, данным юридическим лицом всех зависящих мер по соблюдению законодательства Российской Федерации предпринято не было.

Следовательно, действия ООО «Продюсерский центр театральный», выразившиеся в нарушении требования пункта 7 статьи 7ФЗ «О рекламе» при распространении рекламы на сайте <http://www.hotel-med.ru/> Спа - отеля «Мед» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (30.11.2017) без лицензии на осуществление массажа, следует признать виновными.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Продюсерский центр театральный» подтверждается протоколом по делу № 131/09-АДМ-2018 от 13.03.2018.

Срок давности привлечения ООО «Продюсерский центр театральный» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о рекламе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

При рассмотрении данного дела заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области были учтены характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, в соответствии с пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области также считает возможным, с учетом положений части 2 статьи 4.2 КоАП РФ признать в качестве обстоятельства, смягчающего вину ООО «Продюсерский центр театральный» совершение административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Продюсерский центр театральный» за совершение административного правонарушения, не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

В данном случае (по вмененному составу правонарушения) существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в неисполнении ООО «Продюсерский центр театральный» своих публично - правовых обязанностей, что посягает на установленный законодательством РФ порядок в области распространения рекламы.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 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.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Из ответа Инспекции Федеральной налоговой службы по г. Кемерово (исх. от 18.05.2018 № 09-17/019688) следует, что согласно сведениям электронного сервиса «Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства» данные об ООО «Продюсерский центр театральный» отсутствуют.

Пунктом 1 статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее – ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации») установлено, что субъекты малого и среднего предпринимательства - 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.

Согласно части 1 статьи 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» 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 силу 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, в частности среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать установленные предельные значения (от 100 до 200 человек для средних предприятий, до 100 человек для малых предприятий, среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до 15 человек); доход не должен превышать

предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства (от 120 млн. руб. до 2 млрд. руб.); юридические лица являются публичными акционерными обществами, не менее пятидесяти процентов акций которых находится в собственности Российской Федерации и прочее.

Согласно представленным ООО «Продюсерский центр театральный» (вх. от 03.05.2018 № 2979) документам (налоговая декларация за 2017 год, сведения о среднесписочной численности работников за 2017 год, выписка из ЕГРЮЛ) ООО «Продюсерский центр театральный» отвечает признакам, перечисленным в части 1 статьи 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».

Факт невнесения общества ООО «Продюсерский центр театральный» в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства в соответствии с ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» не является достаточным доказательством, свидетельствующим об отсутствии оснований для применения части 1 статьи 4.1.1. КоАП РФ при назначении административного наказания. Более того, статья 4 ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» не относит к числу критериев, характеризующих организацию как субъект малого и среднего предпринимательства, внесение её в соответствующий реестр.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Продюсерский центр театральный» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и учитывая совершение административного правонарушения впервые, наличие статуса у ООО «Продюсерский центр театральный» микропредприятия в соответствии с ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации», отсутствие 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 отсутствие имущественного ущерба, руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр театральный» (ОГРН 1114205029300, ИНН 4205225267, КПП 420501001, дата регистрации: 15.07.2011, юридический адрес: 650021, г. Кемерово, ул. Предзаводская, 10, далее – ООО «Продюсерский центр театральный») виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Продюсерский центр театральный» (ОГРН 1114205029300, ИНН 4205225267, КПП 420501001, дата регистрации: 15.07.2011, юридический адрес: 650021, г. Кемерово, ул. Предзаводская, 10, далее – ООО «Продюсерский центр театральный») предупреждение.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.

Заместитель руководителя управления

<...>