

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 294.03-14.3/144р об административном правонарушении

«21» декабря 2016 года

город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Виталий Геннадьевич Попов, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 294.03-14.3/144р, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Баллиста» (ИНН 3665062965, г. Воронеж, ул. Ворошилова, д. 10-А, дата регистрации 04.02.2015г.) (далее – ООО «Баллиста», Общество) требований части 5 статьи 26 Федерального Закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – ФЗ «О рекламе»), в связи с непосредственным обнаружением начальником отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Козининой О.Г., достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения в сфере предпринимательской деятельности (часть 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях), в присутствии <...> ООО «Баллиста» <...>, **УСТАНОВИЛ:**

Решением от 24.11.2016 года № 611-107р Комиссии Воронежского УФАС России реклама, распространяемая на:

- рекламной конструкции в виде баннера (№ 1), размещенную в нижней части фасада магазина «ОхотАктив» (справа от входа в магазин, расположенный по адресу: г. Воронеж, ул. Ворошилова, 10-А), на которую нанесено изображение мужчины с оружием в руках, а также нанесена информация следующего содержания: Grosman corporation Remington GAMO Precision Airguns»;
- рекламной конструкция в виде баннера (№ 2), размещенную в верхней части магазина «ОхотАктив» (слева от входа в магазин, расположенный по адресу: г. Воронеж, ул. Ворошилова, 10-А), на которую нанесено изображение женщины с оружием в правой руке, запрокинутым на плечо, а также нанесена следующая информация: «Grosman corporation GAMO Precision Airguns»;
- рекламной конструкции в виде баннера (№ 3), размещенную в верхней части магазина «ОхотАктив» (слева от входа в магазин, расположенный по адресу: г. Воронеж, ул. Ворошилова, 10-А), на которую нанесено изображение оружия (предположительно ружьё) и патрон, а также нанесена информация следующего содержания: «Sabatti MOSSBERG», признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования части 5 статьи 26 ФЗ «О рекламе».

Решением от 24.11.2016г. № 611-107р установлено следующее.

Воронежским УФАС России 20.10.2016 г. в ходе мониторинга соблюдения требований законодательства РФ выявлен факт распространения следующей наружной рекламы:

- рекламная конструкция в виде баннера (№ 1), размещенного в нижней части фасада магазина «ОхотАктив» (справа от входа в магазин), на который нанесено изображение мужчины с оружием в руках, а также нанесена информация следующего содержания: Grosman corporation Remington GAMO Precision Airguns»;
- рекламная конструкция в виде баннера (№ 2), размещенного в верхней части магазина «ОхотАктив» (слева от входа в магазин), на который нанесено изображение женщины с оружием в правой руке, запрокинутым на плечо, а также нанесена следующая информация: «Grosman corporation GAMO Precision Airguns»;
- рекламная конструкция в виде баннера (№ 3), размещенного в верхней части магазина «ОхотАктив» (слева от входа в магазин), на который нанесено изображение оружия (предположительно ружьё) и патрон, а также нанесена

информация следующего содержания: «Sabatti MOSSBERG».

Рассматриваемая информация размещена с использованием рекламных конструкций в виде баннеров, размещенных на фасаде магазина «ОхотАктив», расположенного по адресу: г. Воронеж, ул. Ворошилова, 10-А, о чем государственным инспектором Михиной Н.Н. составлен Акт осмотра объектов наружной рекламы с фотоприложениями на 11 (одиннадцати) листах.

В соответствии с п. 1 ст. 3 ФЗ «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 доступна для всеобщего обозрения, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формированию и поддержанию интереса неопределенного круга лиц.

Согласно пункта 2 статьи 3 ФЗ «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.

Объектами рекламирования в рассматриваемой рекламе является фирмы: Grosman, Remington, GAMO, Sabatti, MOSSBERG и оружие (предположительно данных фирм).

В соответствии с частью 5 статьи 26 Федерального закона «О рекламе», реклама гражданского оружия, в том числе оружия самообороны, спортивного, охотничьего и сигнального оружия, допускается только:

- в периодических печатных изданиях, на обложках и в выходных данных которых содержится информация о специализации указанных изданий на сообщениях и материалах рекламного характера, а также в специализированных печатных изданиях для пользователей гражданского оружия;
- в местах производства, реализации и экспонирования такого оружия, а также в местах, отведенных для стрельбы из оружия;
- в теле- и радиопрограммах с 22 до 7 часов местного времени.

Следовательно, наружная реклама оружия не входит в установленный частью 5 статьи 26 Федерального закона «О рекламе» перечень мест, в которых допускается реклама гражданского оружия, в том числе оружия самообороны, спортивного, охотничьего и сигнального оружия.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит признаки нарушения требований части 5 статьи 26 ФЗ «О рекламе», поскольку распространение рекламы оружия вышеуказанным способом (наружная реклама) запрещено.

Установлено, что владельцем помещения «ОхотАктив», расположенного по ул. Ворошилова, д. 10-А г. Воронежа является ООО «Баллиста».

Определением от 24.10.2016г. № 611-107р в отношении ООО «Баллиста» возбуждено дело по признакам нарушения части 5 статьи 26 ФЗ «О рекламе». Дело назначено к рассмотрению на 10 часов 00 минут 17.11.2016г.

17.11.2016г. от ООО «Баллиста» поступила информация, запрашиваемая указанным Определением, в том числе пояснения, из которых следует, что ООО «Баллиста» имеет лицензию на осуществление розничной торговли гражданским и служебным оружием и основными частями огнестрельного оружия (ТО № 0060993 от 13 августа 2015г.). В целях осуществления розничной торговли товарами для туризма, охоты и рыбалки ООО «Баллиста» открыло магазин «ОхотАктив» по адресу: г. Воронеж, ул. Ворошилова, 10А. Фасад магазина оформлен в виде изображения охотника с

оружием и женщины с ружьем. Также на баннерах указаны наименования фирм (Grosman corporation Remington GAMO Hrecision Airguns) товары которых реализуются в магазине. Данные фирмы являются производителями разнообразных товаров для охоты и рыбалки и в том числе охотничьего оружия. Изображения на баннерах не позволяют определить какого вида и какого производителя ружье, на изображении виден только ствол ружья (далее цитата из пункта 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе»)/.../. В данном случае оформление фасада в виде вышеуказанных изображений рекламой не являются, так как не содержит информации, направленной на привлечение внимания к объекту рекламирования, поскольку, по сути изображение людей с ружьем не является товаром в соответствии с п. 1,2 ст. 3 ФЗ «О рекламе». Наименование торговых брендов, рекламой производимого их товара не являются, так как в оформлении фасада магазина, изображения конкретных видов товаров этих брендов отсутствуют. Согласно части 5 статьи 26 ФЗ «О рекламе» реклама гражданского оружия, в том числе оружия самообороны, спортивного, охотничьего и сигнального оружия, допускаются только в том числе в местах производства, реализации и экспортирования такого оружия, а также в местах, отведенных для стрельбы из оружия. Рекламораспространителем по данному договору является ООО «РРП Перспектива». В соответствии с договором № 016 от 19 июня 2015г. Исполнитель должен был изготовить, согласовать их с соответствующим органом власти, в полномочия которого входит согласование размещения рекламных конструкций и произвести монтаж рекламных конструкций. В соответствии с ч.6 ст. 38 ФЗ «О рекламе» за нарушение ч. 5 ст. 26 ФЗ «О рекламе» ответственность несет именно рекламораспространитель. ООО «Баллиста» в данном случае является рекламодателем. Кроме того, ООО «Баллиста» не является собственником помещений, а арендует помещения у ИП <...> по договору аренды б/н от 01.01.2016г.».

Комиссия, ознакомившись с материалами дела № 611-107р, изучив документы, выслушав пояснения лица, участвующего в деле, пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона «Об оружии» пневматическое оружие - это оружие, предназначенное для поражения цели на расстоянии снарядом, получающим направленное движение за счет энергии сжатого, сжиженного или отвержденного газа.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «Об оружии» к спортивному оружию отнесено:

- огнестрельное с нарезным стволом;
- огнестрельное гладкоствольное;
- холодное клинковое;
- метательное;
- пневматическое с дульной энергией свыше 3 Дж.

Пунктом 3 статьи 3 Федерального закона «Об оружии» к охотничьему оружию отнесено:

- огнестрельное длинноствольное с нарезным стволом;
- огнестрельное гладкоствольное длинноствольное, в том числе с длиной нарезной части не более 140 мм;
- огнестрельное комбинированное (нарезное и гладкоствольное) длинноствольное, в том числе со сменными и вкладными нарезными стволами;
- пневматическое с дульной энергией не более 25 Дж;
- холодное клинковое.

В соответствии с предоставленными сведениями ООО «Баллиста» имеет следующие лицензии и разрешения:

Лицензия ТО № 0060993 от 13.08.2015г., выданная ГУ МВД России по Воронежской области ООО «Баллиста» на осуществление разработки, производства, испытания, хранения, ремонта и утилизации гражданского и служебного оружия и основных частей огнестрельного оружия, торговли гражданским и служебным оружием и основными частями огнестрельного оружия (место нахождения и места осуществления лицензируемого вида деятельности: г. Воронеж, ул. Ворошилова, д. 10-А).

Лицензия ТП № 0002493 от 13.08.2015г., выданная ГУ МВД России по Воронежской области ООО «Баллиста» на осуществление разработки, производства, испытания, хранения, реализации и утилизации боеприпасов (в том числе патронов к гражданскому и служебному оружию и составных частей патронов), пиротехнических изделий IV и V классов в соответствии с национальным стандартом, применения пиротехнических изделий IV и V классов в соответствии с техническим регламентом (место нахождения и места осуществления лицензируемого вида деятельности: г. Воронеж, ул. Ворошилова, д. 10А).

Разрешение РХТ 0004620 от 28.08.2015г., выданное ГУ МВД России по Воронежской области ООО «Баллиста» на хранение оружия и патронов к нему, а именно: гражданское, огнестрельное охотничье гладкоствольное длинноствольное, огнестрельное оружие с нарезным стволом-огнестрельное комбинированное (нарезное гладкоствольное), сигнальное, пневматическое, патроны к гражданскому оружию и т.п.

Таким образом, в связи с тем, что в нежилом помещении, расположенном по адресу: г. Воронеж, ул. Ворошилова, 10-А осуществляется торговля, в том числе вышеуказанными видами оружия и патронами к нему, Комиссия приходит к выводу о том, что на баннерах размещена, в том числе и реклама оружия, что также не оспаривается <...> ООО «Баллиста», который пояснил, что фасад магазина оформлен в виде изображения охотника с оружием и женщины с ружьем. Также на баннерах указаны наименования фирм (Grosman corporation Remington GAMO Hrecision Airguns), товары которых реализуются в магазине. Данные фирмы являются производителями разнообразных товаров для охоты и рыбалки и в том числе охотничьего оружия.

Довод <...> ООО «Баллиста» <...> о том, что «изображения на баннерах не позволяют определить какого вида и какого производителя ружье, на изображении виден только ствол ружья. В данном случае оформление фасада в виде вышеуказанных изображений рекламой не являются, так как не содержит информации, направленной на привлечение внимания к объекту рекламирования, поскольку, по сути изображение людей с ружьем не является товаром в соответствии с п. 1,2 ст. 3 ФЗ «О рекламе» является несостоятельным по следующим основаниям.

Согласно пункту 1 статьи 3 ФЗ «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.

Информация, размещенная на баннерах № 1, № 2, № 3 исходя из содержания «Grosman corporation Remington GAMO Precision Airguns, Sabatti MOSSBERG»; изображения мужчины с оружием в руках, женщины с оружием в правой руке, запрокинутым на плечо, ствольная коробка ружья и патрон (по информации <...>); места размещения (на фасаде здания) и способа размещения (баннер), является рекламой, поскольку размещена в доступном месте, адресована неопределенному кругу лиц, имеет целью привлечение внимания неопределенного

круга лиц к объектам рекламирования ООО «Баллиста» (фирмы: Grozman, Remington, GAMO, Sabatti, MOSSBERG и оружие (данных фирм), содержит изображения конкретных товаров, введенных в оборот.

В связи с тем, что рассматриваемая реклама, доступна для неопределенного круга лиц, такая реклама может негативно воздействовать на психику несовершеннолетних детей и лиц с ограниченными психическими возможностями.

Таким образом, рассматриваемая реклама содержит нарушения требований части 5 статьи 26 ФЗ «О рекламе», поскольку распространение рекламы оружия вышеуказанным способом (наружная реклама) запрещено.

В соответствии со статьей 3 ФЗ «О рекламе», рекламодатель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Согласно договору б/н от 19.06.2015г. на оказание услуг по изготовлению и согласованию рекламных конструкций, заключенного между ООО «Баллиста» и РПП «Перспектива», последним произведены только технические услуги (изготовлены рекламные конструкции согласно эскизного проекта, предоставленного ООО «Баллиста» и установлены на фасаде здания по ул. Ворошилова, д. 10-А г. Воронежа) при таких обстоятельствах РПП «Перспектива» не является рекламодателем, рассматриваемой рекламы.

Вместе с тем, согласно договору б/н от 04.02.2015г. аренды нежилого помещения, заключенному между гражданином <...> и ООО «Баллиста», арендатором помещения, расположенного по ул. Ворошилова, д. 10-А г. Воронежа является ООО «Баллиста».

Таким образом, в связи с вышеизложенным, Комиссия приходит к выводу о том, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «Баллиста».

Согласно части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 5 статьи 26 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 - 4 настоящей статьи, ст. 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 в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Таким образом, ООО «Баллиста», являясь рекламодателем рассматриваемой ненадлежащей рекламы 20.10.2016г. в г. Воронеже совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств исключающих или отягчающих административную ответственность, 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.

В соответствии со статьей 2 указанного закона данные изменения вступают в силу со дня официального опубликования (опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 04.07.2016).

В силу статьи 1068 Гражданского Кодекса Российской Федерации работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ.

Пунктом 10 Федерального закона от 29.12.2015 N 408-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлено, что до 1 августа 2016 года для отнесения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства и для отнесения их к категориям субъектов малого и среднего предпринимательства применяются условия, установленные статьей 4 Федерального закона от 24 июля 2007 года N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (в редакции, действовавшей до дня вступления в силу настоящего Федерального закона).

Согласно статье 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.

В соответствии с единым реестром субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенным на сайте <https://rmsp.nalog.ru/> ООО «Баллиста» (ИНН 3665062965) входит в категорию «микропредприятие».

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.

ООО «Баллиста» 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 изложенного административное наказание ООО «Баллиста» в виде административного штрафа, предусмотренное частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях подлежит замене на предупреждение.

С учетом положений части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, закрепившей цели административного наказания, предупреждение является официальным предостережением юридического лица от возможности совершения им противоправного действия.

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.

На основании изложенного, руководствуясь частью 5 статьи 26, частью 6 статьи 38 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», статьями 4.1, 4.1.1., 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, **постановил:**

1. Признать ООО «Баллиста» (ИНН 3665062965, г. Воронеж, ул. Ворошилова, д. 10-А, дата регистрации 04.02.2015г.) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. В соответствии со статьей 4.1.1. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях объявить ООО «Баллиста» предупреждение за нарушение требований части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях.

3. Направить копию настоящего постановления ООО «Баллиста».

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается вышестоящему должностному лицу либо в суд в порядке, предусмотренном главой 30 КоАП РФ.