ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ул. Спасская, д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 60
о назначении административного наказания

23.04.2015 ДЕЛО № 11953-К/05-2015

г. Ульяновск

Заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области Спиридонов Иван Иванович, рассмотрев материалы дела о совершении обществом с ограниченной ответственностью «Алкомаркет Градус» (далее - ООО «Алкомаркет Градус», общество), правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в присутствии представителя общества К. (доверенность № 44 от 21.01.2015, паспорт),

УСТАНОВИЛ:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <З...>, который не дал письменного согласия на разглашение своих персональных данных, о нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе (вх. № 616/ог от 08.12.2014) (служебная записка № 856 от 29.12.2014). В обращении указано, что в многоквартирных жилых домах г. Ульяновска, в частности на дверных ручках, распространяется реклама акции, проводимой в магазинах торговой сети «Градус». Указанная реклама, распространяемая непосредственно у входа в квартиры и доступная неограниченному количеству лиц, включая детей и подростков, по мнению заявителя, нарушает п. 1 ч. 1 ст. 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»), поскольку однозначно указывает на то, что алкоголь является источником веселья.

По обращению гр. <З...> Ульяновским УФАС России определением от 29.12.2014 возбуждено дело № 11699/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, по результатам рассмотрения которого решением от 12.02.2015 (в полном объеме изготовлено 24.02.2015) реклама магазинов торговой сети «Градус», распространённая в многоквартирных жилых домах г. Ульяновска, признана ненадлежащей, нарушающей требования п. 1 ч. 1 и ч. 2.1 ст. 21 Федерального закона «О рекламе». Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном

правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, по факту нарушения законодательства о рекламе.

Временно исполняющим обязанности руководителя Ульяновского УФАС России <...> вынесено определение от 20.03.2015 о возбуждении в отношении ООО «Алкомаркет Градус» дела об административном правонарушении № 11953-К/05-2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Составление протокола об административном правонарушении назначено на 09.04.2015 в 11 час. 00 мин. Определение от 20.03.2015 направлено (исх. № 1746-05 от 20.03.2015) ООО «Алкомаркет Градус» заказным письмом с уведомлением № 43206884636259 от 20.03.2015, которое получено 21.03.2015.

06.04.2015 в Ульяновское УФАС России ООО «Алкомаркет Градус» представлены письменные пояснения (исх. б/н от 06.04.2015, вх. № 2572 от 06.04.2015), из которых следует, что общество не оспаривает вменяемое ему правонарушение, однако считает, что дело о привлечении к административной ответственности по ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях возбуждено в отношении ненадлежащего субъекта. ООО «Алкомаркет Градус» 01.11.2014 издало приказ о проведении рекламной акции в период с 01.11.2014 по 30.11.2014, поручив его выполнение напрямую директору по маркетингу общества А., в чьи должностные обязанности входит надлежащее проведение рекламных мероприятий. Однако, в нарушение требований Трудового Кодекса Российской Федерации, А. не выполнила свои трудовые обязанности и допустила нарушение требований законодательства о рекламе, за что была привлечена к дисциплинарной ответственности. Именно А., по мнению ООО «Алкомаркет Градус», является рекламодателем рассматриваемой рекламы в понятии, приведенном в п. 5 ст. 3 Федерального закона «О рекламе», поскольку указанное должностное лицо самостоятельно заказала и оплатила изготовление рекламы в типографии, а также распространила рекламу в жилых домах г. Ульяновска.

К пояснениям ООО «Алкомаркет Градус» приложены копия приказа № 052/1 от 01.11.2014 «О проведении рекламной акции», копия служебной записки Т. от 01.12.2014, копия объяснительной записки А. от 02.12.2014, копия приказа № 075 от 03.12.2014 «О наложении дисциплинарного взыскания», копия приказа (распоряжения) № 230-к от 09.06.2014 о приёме А. на работу, копия должностной инструкции директора по маркетингу ООО «Алкомаркет Градус», копия свидетельства от 23.07.2007 о государственной регистрации ООО «Алкомаркет Градус», копия устава общества и его банковские реквизиты.

На основании ст.ст. 28.1 - 28.3, 28.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях заместителем руководителя - начальником отдела Ульяновского УФАС России <...> в отношении ООО «Алкомаркет Градус», в присутствии представителя общества по доверенности К. (доверенность № 44 от 21.01.2015), составлен протокол об административном правонарушении № 112 от 09.04.2015 по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Копия протокола № 112 от 09.04.2015 и определение от 09.04.2015 о назначении рассмотрения дела № 11953-К/05-2015 на 23.04.2015 в 11 час. 00 мин. вручены лично под роспись К. 09.04.2015, а также направлены (исх. № 2254-05 от 09.04.2015) ООО «Алкомаркет Градус» заказным письмом с

уведомлением № 43206885633448 от 09.04.2015, которое получено 13.04.2015.

Заявителю гр. <З…> по электронной почте направлено извещение (исх. № 2397-05 от 16.04.2015) о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении № 11953-К/05-2015.

По состоянию на 23.04.2015 дополнительных письменных пояснений, ходатайств от ООО «Алкомаркет Градус» в Ульяновское УФАС России не поступило. На рассмотрении дела 23.04.2015 представителем ООО «Алкомаркет Градус» поддержаны ранее приведенные доводы, представлены копии бухгалтерского баланса общества по состоянию на 31.12.2014 и отчета о финансовых результатах за 2014 год.

Из материалов дела о нарушении законодательства о рекламе № 11699/05-2014 и дела об административном правонарушении № 11953-К/05-2015 усматривается следующее.

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр. <З…>, в котором указано, что в многоквартирных жилых домах г. Ульяновска, в частности на дверных ручках, распространяется реклама акции, проводимой в магазинах торговой сети «Градус». Указанная реклама, распространяемая непосредственно у входа в квартиры и доступная неограниченному количеству лиц, включая детей и подростков. К обращению приложена копия рекламы, которая имеет следующее содержание.

На одной из сторон рекламы в верхней её части полукругом указано: «ЧРЕЗМЕРНОЕ УПОТРЕБЛЕНИЕ АЛКОГОЛЯ ВРЕДИТ ВАШЕМУ ЗДОРОВЬЮ». Ниже в тёмной полосе приведена следующая надпись: «Весь ноябрь скидки, подарки и дегустации!*». В центральной части рекламы приведены наименования ряда алкогольных напитков, а также фотографические изображения этих товаров, а именно: «СЕВАСТОПОЛЬСКОЕ» вино игристое, брют, 0,75 л. по цене 159 руб. 90 коп.; «ТЕЛЬНЯШКА» водка, 0,5 л. по цене 239 руб. 00 коп.; «МАТЕУШ» вино, Португалия, бел. п/сух., 0,75 л. по цене 319 руб. 90 коп. и «ЛОС САНТОС АЙРЕН» вино, Испания, бел. п/сл., 0,75 л. (эксклюзивно в ТС «Градус») по цене 269 руб. 90 коп. В нижней части рекламы выполнена следующая надпись: «ГРАДУС крепкие низкие цены».

На обратной стороне рекламы в верхней её части полукругом указано: «*Акция действительна с 13 по 28 ноября 2014 г. Каждый четверг и пятницу дегустации. Количество товаров Подробности в магазинах «Градус». Организатор акции: ООО «Алкомаркет Градус» АДРЕС, ИНН». Ниже в тёмной полосе приведена следующая надпись: «Весь ноябрь скидки, подарки и дегустации!*». В центральной части приведены наименования двух алкогольных напитков, а также фотографические изображения этих товаров, а именно: «ФАЗЕРС ОЛД БАРРЕЛЬ» коньяк 5-и летний, 0,5 л. по цене 384 руб. 90 коп. и «ЭМБАССИ КЛАБ» виски, Шотландия 3-х летний, ж/б, 0,7 л. по цене 569 руб. 90 коп. В нижней части рекламы выполнена следующая надпись: «Главный поставщик веселья ГРАДУС крепкие низкие цены».

В соответствии с п.п. 1-3 ст. 3 Федерального 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;

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; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1-3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» информация о реализации в магазинах торговой сети «Градус» в период с 13 по 28 ноября 2014 года товаров по сниженным ценам, а также проведении в указанный период акции и дегустаций, является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объектам рекламирования - магазинам торговой сети «Градус», мероприятиям, в них проводимым, а также алкогольной продукции, в них реализуемой.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна содержать утверждение о том, что употребление алкогольной продукции имеет важное значение для достижения общественного признания, профессионального, спортивного или личного успеха либо способствует улучшению физического или эмоционального состояния.

В рассматриваемой рекламе содержится утверждение о том, что магазины торговой сети «Градус», специализирующиеся на реализации алкогольной продукции, в том числе, указанной в рассматриваемой рекламе, являются «главными поставщиками веселья». Из смысла рекламы прямо следует, что продукция, реализуемая в магазинах торговой сети «Градус» (в данном случае, в рекламе приведена именно алкогольная продукция), является непосредственным источником хорошего, веселого настроения.

В соответствии с ч. 2.1 ст. 21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции с содержанием этилового спирта пять и более процентов объема готовой продукции разрешается только в стационарных торговых объектах, в которых осуществляется розничная продажа алкогольной продукции, в том числе в дегустационных залах таких торговых объектов.

Вместе с тем, указанная реклама распространялась непосредственно в многоквартирных жилых домах г. Ульяновска. Указанный факт подтверждается как обращением гр. <З…>, так и представленными в Ульяновское УФАС России письменными пояснениями директора по маркетингу ООО «Алкомаркет Градус» А. (вх. № 1004 от 11.02.2015).

В соответствии с п. 4 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Согласно ч.ч. 6, 7 ст. 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных ч. 1 ст. 21 указанного Федерального закона, несёт рекламодатель, а за нарушение ч. 2.1 данной статьи - рекламораспространитель.

В соответствии с п.п. 5, 7 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» рекламодателем является изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо, а

рекламораспространителем - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Как следует из пояснений ООО «Алкомаркет Градус», данных в ходе рассмотрения дела № 11699/05-2014 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе письменно (исх. № 004 от 21.01.2015, вх. № 412 от 21.01.2015), 01.11.2014 общество издало приказ о проведении в период с 1 по 30 ноября 2014 года рекламной акции с целью увеличения продаж в магазинах торговой сети «Градус». Исполнение приказа возложено на директора по маркетингу А., которая без согласования с руководством ООО «Алкомаркет Градус» самостоятельно изготовила макет рекламы, заказала и оплатила из собственных средств её печать в типографии. Кроме того, А. распространила указанную рекламу с помощью работников магазина «Градус» в многоквартирных жилых домах г. Ульяновска.

Вместе с тем, рекламодателем и рекламораспространителем рассматриваемой рекламы является именно ООО «Алкомаркет Градус», поскольку, заказывая услуги по изготовлению рекламы, а также давая поручение о ее распространении, А. действовала в рамках своих должностных обязанностей в ООО «Алкомаркет Градус», от имени и в интересах юридического лица.

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

Согласно ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ, в редакции Федерального закона от 28.12.2009 № 380-ФЗ) нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе (в том числе ст. 21 Федерального закона «О рекламе»), за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, 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, обществом с ограниченной ответственностью «Алкомаркет Градус» совершено административное правонарушение, за которое частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей на граждан; от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей - на должностных лиц и на юридических лиц - в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Довод ООО «Алкомаркет Градус» о том, что административную ответственность за рассматриваемое правонарушение должно нести не юридическое лицо, а исключительно директор по маркетингу общества А. не может быть принят во внимание. Заказывая услуги по изготовлению рекламы, а также давая поручение о ее распространении, А. действовала в рамках своих должностных обязанностей в ООО «Алкомаркет Градус», от имени и в интересах юридического лица.

Кроме того, согласно ч.ч. 2 и 3 ст. 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. 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.

При назначении административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, степень вины лица в совершении правонарушения. В частности, учитывается то, что в данном случае нарушено право неограниченного круга потребителей рекламы на получение добросовестной и достоверной рекламы. Нормы рекламного законодательства (ст. 21 Федерального закона «О рекламе»), нарушенные ООО «Алкомаркет Градус», направлены на охрану жизни и здоровья граждан, ограничение пьянства и алкоголизма.

Обстоятельства, признаваемые смягчающими административную ответственность, отягчающими административную ответственность, отсутствуют.

Основания для квалификации правонарушения в качестве малозначительного отсутствуют, поскольку правонарушение, совершенное ООО «Алкомаркет Градус», несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере рекламы, охраны здоровья и жизни граждан. Кроме того, согласно п.п. 18, 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях.

Аналогичная правовая позиция закреплена в п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

Указанные обстоятельства исключают применение ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 4.3, 29.6, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях общества с ограниченной ответственностью «Алкомаркет Градус» наличие состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить обществу с ограниченной ответственностью «Алкомаркет Градус» административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (Сто тысяч) рублей.

На постановление может быть подана жалоба вышестоящему должностному лицу, в Федеральную антимонопольную службу (г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, 11) либо в арбитражный суд Российской Федерации в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение десяти дней со дня получения копии постановления.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ (в редакции закона от 05.04.2013 № 49-ФЗ) административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней после истечения срока на обжалование постановления либо со дня истечения срока отсрочки (рассрочки) уплаты штрафа.

Штраф уплачивается по следующим реквизитам:

Получатель платежа: УФК по Ульяновской области (Управление Федеральной антимонопольной службы).

Налоговый орган: ИНН 7325002331.

Код КПП 732501001.

Номер счета получателя платежа: 40101810100000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Ульяновской области, г. Ульяновск, БИК 047308001.

Код бюджетной классификации 16111626000016000140.

ОКТМО 73701000.

Наименование платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе (с указанием номера дела и постановления).

Об уплате штрафа сообщить в срок до 22.07.2015, представив в Ульяновское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

При неуплате административного штрафа в срок, предусмотренный ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, копия постановления о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление,

судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Кроме того, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, принимают решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии с ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела <...>