

ООО «ТС Аникс»

Социалистическая ул., д.5/1

г. Бийск, 659315

Алтайский край

Заявителю (потерпевшему лицу)

Дело №022/04/14.3-18/2023

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу об административном правонарушении

4 апреля 2023г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, рассмотрев протокол №3 от 12.01.2023г. об административном правонарушении, составленный начальником отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю <...>, а также материалы дела об административном правонарушении №022/04/14.3-18/2023 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Торговая сеть Аникс» (ИНН 2204039458, адрес местонахождения юридического лица: 659315, Алтайский край, г. Бийск, ул. Социалистическая, д.5/1, офис 305, далее – ООО «ТС Аникс»),

в отсутствие представителя ООО «ТС Аникс»,

в отсутствие потерпевшего лица (извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

на рассмотрение дела законный представитель ООО «ТС Аникс» не явился, о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении уведомлен надлежащим образом. ООО «ТС Аникс» заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества (вхд.№3474/23 от 03.04.2023г.).

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.

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

Согласно протоколу об административном правонарушении №3 от 12.01.2023г. ООО «ТС Аникс» допущено нарушение п.6 ч.2 ст.21 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»), что указывает на событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

06.10.2022г. в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление жителя г. Бийска о распространении 03.10.2022г. в торговом зале магазина «Аникс» по адресу: г. Бийск, ул. Александра Можайского, д.8, звуковой рекламы алкогольной продукции (водка) с нарушением законодательства Российской Федерации о рекламе.

Установлено, что розничную торговлю в магазине «Аникс» осуществляет ООО «ТС Аникс» (ИНН 2204039458, адрес: Алтайский край, г. Бийск, ул. Социалистическая, д.5/1, оф.305).

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 или 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.

В соответствии с ч.4 ст.2 Федерального закона «О рекламе»,

специальные требования и ограничения, установленные в отношении рекламы отдельных видов товаров, распространяются также на рекламу средств индивидуализации таких товаров, их изготовителей или продавцов, за исключением случая, если реклама средств индивидуализации отдельного товара, его изготовителя или продавца явно не относится к товару, в отношении рекламы которого Федеральным законом «О рекламе» установлены специальные требования и ограничения.

Согласно п.6 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе» реклама алкогольной продукции не должна размещаться в детских, образовательных, медицинских, санаторно-курортных, оздоровительных, военных организациях, театрах, цирках, музеях, домах и дворцах культуры, концертных и выставочных залах, библиотеках, лекториях, планетариях и на расстоянии ближе чем сто метров от занимаемых ими зданий, строений, сооружений.

Как следует из заявления рассматриваемая реклама алкогольной продукции (водка) распространялась 03.10.2022г. в торговом зале магазина «Аникс» по адресу: г. Бийск, ул. Александра Можайского, д.8, который находится рядом с МБОУ «СОШ №34», расположенным по адресу: г. Бийск, ул. Александра Можайского, д.6.

МБОУ «СОШ №34» является образовательной организацией в соответствии с Лицензией на осуществление образовательной деятельности №046 от 25.09.2019г.

В соответствии с данными «2 ГИС» <http://2gis.ru> расстояние от крайних точек по прямой от магазина «Аникс» до МБОУ «СОШ №34» составляет 60 метров. Таким образом, спорная реклама алкогольной продукции распространена на расстоянии ближе, чем сто метров от здания МБОУ «СОШ №34».

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

Согласно ст.38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе» несёт рекламодатель.

Установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ТС Аникс» (ИНН 2204039458, адрес: Алтайский край, г. Бийск, ул. Социалистическая, д.5/1, оф.305).

26.10.2022г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной

службы по Алтайскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рекламная информация алкогольной продукции магазина «Аникс», распространенная в торговой сети по адресу: Алтайский край, г. Бийск, ул. Александра Можайского, д.8, признана ненадлежащей, не соответствующей требованиям п.6 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

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

12.01.2023г. протокол об административном правонарушении составлен в отсутствие законного представителя ООО «ТС Аникс», надлежащим образом уведомленного о времени и месте составления протокола, на основании заявленного обществом ходатайства о составлении протокола в отсутствие представителя (вхд.№23156 от 11.01.2023г.). Копия протокола направлена в адрес ООО «ТС Аникс» заказным письмом с уведомлением о вручении, получена Обществом 17.01.2023г.

Согласно письменной позиции, представленной ООО «ТС Аникс» на уведомление о составлении протокола, общество указывает, что магазин «Аникс-Можайского», расположенный по адресу: г. Бийск, ул. Александра Можайского, д.8, действительно находится от образовательного учреждения менее, чем в 100м.; сразу после обнаружения реклама алкогольной продукции в торговой сети прекращена.

Письменная позиция ООО «ТС Аникс» приобщена к протоколу.

Также ООО «ТС Аникс» дополнительно представлены пояснения, согласно которым Общество просит производство по делу прекратить в соответствии со ст.24.5 КоАП РФ, с учетом Постановления Правительства РФ от 10.03.2022г. №336 «Об особенностях организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля».

Антимонопольный орган не усматривает оснований для применения к спорным правоотношениям положений Постановлением Правительства РФ от 10.03.2022г. №336 «Об особенностях организации и осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля» по следующим основаниям.

В соответствии с ч.1 ст.1 Федерального закона от 31.07.2020 N 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» под государственным контролем (надзором), муниципальным контролем в Российской Федерации (далее - государственный контроль (надзор), муниципальный контроль) в целях настоящего Федерального закона понимается деятельность контрольных (надзорных) органов, направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений обязательных требований, осуществляемая в пределах полномочий указанных органов посредством профилактики нарушений обязательных требований, оценки соблюдения гражданами и организациями обязательных требований, выявления их нарушений, принятия предусмотренных законодательством Российской Федерации мер по пресечению выявленных нарушений обязательных требований, устранению их последствий и (или) восстановлению правового положения, существовавшего до возникновения таких нарушений.

В силу положений п.4 ч.3 ст.1 Закона о государственном контроле (надзоре), для целей настоящего Федерального закона к государственному контролю (надзору), муниципальному контролю рассмотрение дел о нарушении законодательства о рекламе не относится.

Согласно ч.1 ст.33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий:

- 1) федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы;
- 2) возбуждение и рассмотрение дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В силу ч.1 ст.36 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, принимает по результатам рассмотрения таких дел решения и выдает предписания, предусмотренные указанным законом.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.2020 №1922 утверждены Правила рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе (далее – Правила №1922), устанавливающие порядок рассмотрения Федеральной антимонопольной службой и ее территориальными органами дел, возбужденных по признакам нарушения действующего законодательства о рекламе.

В пункте 20 Правил №1922 предусмотрено, что по результатам рассмотрения заявления о нарушении законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела или об отказе в возбуждении дела.

В пункте 13 Правил №1922 предусмотрено, что одним из оснований для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела является собственная инициатива в случае обнаружения антимонопольным органом признаков нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Дело №022/05/21-737/2022 возбуждено по результатам рассмотрения заявления жителя г. Бийска по факту распространения рекламы алкогольной продукции на расстоянии менее 100 метров от образовательного учреждения.

Обстоятельства рассматриваемого дела установлены решением управления по делу №022/05/21-737/2022 от 31.10.2022г., в котором зафиксирован факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, реклама алкогольной продукции, распространенная по адресу: Алтайский край, г. Бийск, ул. Александра Можайского, д.8, признана ненадлежащей, не соответствующей требованиям п.6 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе».

Основанием для возбуждения дела об административном правонарушении №022/04/14.3-18/2023 послужили выявленные факты нарушения Федерального закона «О рекламе», установленные решением по делу №022/05/21-737/2022 от 31.10.2022г.

Указанное решение не оспорено ООО «ТС Аникс» в установленном порядке и вступило в силу.

На основании изложенного, в действиях ООО «ТС Аникс» установлены признаки объективной стороны административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч.1 ст.2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или закона субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч.2 ст.2.1 настоящего Кодекса, 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.

ООО «ТС Аникс» 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.6 ч.2 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 «ТС Аникс» 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 «ТС Аникс» имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.14.3 КоАП РФ.

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

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.3 КоАП РФ, составляет действия лица, выражающиеся в нарушении законодательства о рекламе.

Тем самым, антимонопольный орган, на основе собранных по делу доказательств, приходит к выводу, что вина ООО «ТС Аникс» в нарушении законодательства Российской Федерации о рекламе, установлена.

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация, Алтайский край, г. Бийск, ул. Александра Можайского, д.8.

Время совершения административного правонарушения: 03.10.2022г. (период распространения рекламы).

Состав административного правонарушения, совершенного ООО «ТС Аникс», образуют:

- объект административного правонарушения - установленный порядок распространения рекламы;
- объективная сторона - действия ООО «ТС Аникс», направленные на доведение рекламы с нарушением п.6 ч.2 ст.21 Федерального закона «О рекламе»;

- субъект правонарушения – ООО «ТС Аникс»,

- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ООО «ТС Аникс» имелась возможность соблюдения законодательства о рекламе, но им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Таким образом, имело место событие административного правонарушения и факт его совершения ООО «ТС Аникс», следовательно, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Непринятие ООО «ТС Аникс» должных мер по соблюдению требований п.6 ч.2 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.

Ответственность за нарушение законодательства о рекламе предусмотрена ч.1 ст.14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в соответствии с которой нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), равно как обстоятельств, находящихся вне контроля ООО «ТС Аникс» и препятствующих исполнению обязанностей по соблюдению законодательства о рекламе, не установлено.

Согласно ст.2.9 КоАП РФ, при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

Кроме того, квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 указанного постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

По смыслу ст.2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия ООО «ТС Аникс» содержат нарушение законодательства о рекламе и свидетельствуют о пренебрежительном отношении Общества к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о рекламе.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Алтайского краевого УФАС России приходит к выводу о том, что совершенное ООО «ТС Аникс» правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

Установлены обстоятельства, смягчающие ответственность, предусмотренные п.2 ч.1 ст.4.2 КоАП РФ, а именно добровольное устранение ООО «ТС Аникс» до вынесения постановления по делу об административном правонарушении допущенного нарушения.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, при рассмотрении дела не установлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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.

Таким образом, положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по статье 14.3 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролируемым лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе.

В данном случае дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, следовательно, ч.1 ст.4.1.1 КоАП РФ не подлежит применению.

Руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10, а также статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать общество с ограниченной ответственностью «Торговая сеть Аникс» (ИНН 2204039458, адрес местонахождения юридического лица: 659315, Алтайский край, г. Бийск, ул. Социалистическая, д.5/1, офис 305) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

<...>