

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о вынесении предупреждения

г. **Омск**
Дело №

31 июля 2019 года
586/2019

055/04/14.3-

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16 июля 2019 года и другие материалы дела, возбужденного по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении директора общества с ограниченной ответственностью «Кангун» (далее - ООО «Кангун») <...>,

в отсутствие директора ООО «Кангун» <...> (ходатайство от 31.07.2019 вх. № 7790э),

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе от 26 июня 2019 года по делу № 055/05/21-473/2019 реклама алкогольной продукции сети магазинов «ВинаГрад», распространенная 25.01.2019 и 16.05.2019 ООО «Кангун» у входа в магазин «Рассвет», расположенный по адресу: г. Омск, ул. Ф. Крылова, д. 5, была признана ненадлежащей, нарушающей требования части 2.1 статьи 21 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»).

Комиссией Омского УФАС России также было принято решение о передаче материалов дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

Дело об административном правонарушении № 055/04/14.3-585/2019 было возбуждено протоколом от 16 июля 2019 года.

В результате рассмотрения протокола об административном правонарушении и иных материалов дела должностным лицом, рассматривающим дело об административном правонарушении, установлено следующее.

В ходе осуществления государственного надзора за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе 25.01.2019 специалистом Омского УФАС России был установлен факт распространения у входа в магазин «Рассвет», расположенный по адресу: г. Омск, ул. Ф. Крылова, д. 5, рекламы сети магазинов алкогольной продукции «ВинаГрад»:

«ВинаГрад Алкогольный КАЛЕНДАРЬ ЯНВАРЬ

1 января Пиво Клинское светлое 4,7 % 0,5 ж/б бут 49,90 (зачеркнуто) 37,90

2 января Винный напиток Ламбруско Россия п/сл 8% 0,75 175,00 (зачеркнуто) 125,00

3 января Сок Gold Классик в ассортименте 0,95 69,90 (зачеркнуто) 35,90

4 января Водка ТАЛКА 40% 0,5 287,00 (зачеркнуто) 249,00

5 января Шампанское Российское Санкт-Петербург 10,5-13% 0,75 229,00 (зачеркнуто) 199,00

6 января Кагоры 0,7 -15% на весь ассортимент

7 января Коньяк Дербент 3 звезды 40% 0,5 537,00 (зачеркнуто) 399,00

8 января Вина Болгарии п/сл 10-12 % 1,0 289,00 (зачеркнуто) 259,00

9 января Пиво Охота 0,45 ж/б 47,90 (зачеркнуто)34,90 1,4 ПЭТ 99,90 (зачеркнуто) 84,90

10 января Винный напиток Аморе Мио 7% 0,75 120,00 (зачеркнуто) 11 января 89,00

11 января Ром 40 % 0,5 Бакарди Карта Бланка 863,00 (зачеркнуто)659,00 Карта Нэгро 1059,00 (зачеркнуто) 799,00

12 января Водка Царская оригинальная 40 % 0,5 422,00 (зачеркнуто) 299,00

13 января Вина Крыма в ассортименте 10-12 % 0,75 244,00 (зачеркнуто) 189,00

14 января Винный напиток МКШВ РОССИЙСКИЙ бел п/сл 6,5-7,5 0,75 149,00 (зачеркнуто) 109,00

15 января Водка 40 % 0,5 Богатство сибиря Серебрянная 239,00 (зачеркнуто) Люкс 259,00 (зачеркнуто) 219,00

16 января Виски Бэлс Ориджинал 40% 0,7 850,00 (зачеркнуто) 599,00

17 января Мин. вода Карачинская 1,5 ПЭТ 29,90 (зачеркнуто) 25,90

18 января Коньяк 40% 0,5 Армянский 3 года 510,00 (зачеркнуто) 394,00 5 лет 525,00 (зачеркнуто) 399,00

19 января Грузинское вино Киндзараули крас п/сл 12,5% 0,75 керам/стекло. бут 550,00 (зачеркнуто) 419,00

20 января Водка Пять озер 40 % 0,5 299,00 (зачеркнуто) 249,00

21 января Велкопоповицкий Козел светлое 4 % 0,5 ж/б бут 59,90 (зачеркнуто)39,90

22 января Винный напиток Донна Анна п/сл 8 % 0,75 Россия 169,00 (зачеркнуто) 125, 00

23 января Коньяк Золотой Стандарт 4 года 40 % 0,5 550,00 (зачеркнуто) 371,00

24 января Вино Дедушкин Погребок п/сл 11% 0,75 119,00 (зачеркнуто) 99,00

25 января Виски/ кола Джек Дэниелс 40 % 0,5 1277,00 (зачеркнуто) 1099,00 Кока-Кола 2.0 ПЭТ 109,90 (зачеркнуто) 69,90

26 января Водка Финляндия 40 % 0,5 599,00 (зачеркнуто) 499,00

27 января Пиво Бад 5 % 0,5 ж/б/бут 64,90 (зачеркнуто) 47,90

28 января Вино Кавказское побережье Черного моря 10-12 % 0,75 199,00 (зачеркнуто) 156,00

29 января Бренди Торрес Солера резерва 5 лет 38% 0,5 649,00 (зачеркнуто) 599,00

30 января Шампанское МКШВ 10,5-13% 0,75 БЕЛ. 209,00 (зачеркнуто) 189,00

31 января Водка Домашний доктор 40 % 0,5 279,00 (зачеркнуто) 239,00

Снижение цены на товар действует ТОЛЬКО в указанный день. Количество товара ограничено. Изображение товара может отличаться от фактического. *Бонусные баллы по карте Легенда на товар дня не начисляются. С НОВЫМ ГОДОМ 2019!».

16.05.2019 был установлен аналогичный факт распространения у входа в магазин «Рассвет», расположенный по адресу: г. Омск, ул. Ф. Крылова, д. 5, рекламы сети магазинов алкогольной продукции «ВинаГрад»:

«МАЙ Всегда есть повод выпить за! ВинаГрад

1 Пиво Томское фирменное 4,0% , ПЭТ, 1,5 л 119,90 (зачеркнуто) 109,90

2 Сок Gold Классик в ассортименте, 0,95 л 49,90 (зачеркнуто) 35,90

3 Водка Мягков Серебряная Настойка Мягков со вкусом клюквы 40% 0,5 л 312,00 (зачеркнуто) 249,00

4 Винный напиток Бесейм перламутровый в ассортименте, 8% Россия 0,75л 245,00 (зачеркнуто) 199,00

5 Пиво БАД 5% бут, ж/б 0,5 л 49,90 (зачеркнуто) 39,90

6 Водка Тельняшка 40%, 0,5 л 279,00 (зачеркнуто) 239,00

7 Вино Кагор 16% Дагестан 0,75 л ГОСТ 391,00 (зачеркнуто) 299,00

8 Пиво Велкопоповицкий Козел светлое, 4 %, бут., ж/б, 0,45/0,5 л 49,90 (зачеркнуто) 39,90

9 Коньяк Лезгинка КВ ККЗ, 40% 0,5 л 799,00 (зачеркнуто) 599,00

10 Шампанское Левъ Голицинъ Наследие мастера, белое, в ассорт., 10,5-13%, 0,75 л 315,00 (зачеркнуто) 245,00

11 Виски Джек Дэниелс Теннисси 40%, 0,5 л 1277,00 (зачеркнуто) 1059,00

12 Газ. вода Кока-Кола ПЭТ, 1,5 л 69,90 (зачеркнуто) 59,90

13 Вино Земли Русской в ассорт., 11-12,5 %, 0,75 л 229,00 (зачеркнуто) 199,00

14 Пиво Старый Мельник из бочонка мягкое, 4,3%, ст. бут., 0,45 л 49,90 (зачеркнуто) 33,90

15 Вино игристое Пиканти в ассортименте 7,5-8%, 0,75 л 153,00 (зачеркнуто) 135,00

16 Водка Тундра AUTHENTIC Водка крайнего севера 40%, 0,5 л 339,00 (зачеркнуто) 269,00

17 Коньяк Старейшина 40%, 0,5 л 5 лет 599,00 (зачеркнуто) 559,00 3 года 499,00 (зачеркнуто)

459,00

18 Вино * Кубань в ассорт., 10 л 1079,00 (зачеркнуто) 899,00 Юровский в ассорт., 10 л 1199,00 (зачеркнуто) 1049,00

19 Сок Любимый сад в ассортименте 1,93 л 129,90 (зачеркнуто) 89,90

20 Газ. вода Сиропчик Лимонад, 1,5 л 25,50 (зачеркнуто) 18,50

21 Водка Морошка на минеральной воде Карелии уровень мягкости № 2, 40% 0,5 л 317,00 (зачеркнуто) 235,00

22 Вина Абхазии красное, п/сл. 10-11%, 0,75 л 429,00 (зачеркнуто) 349,00

23 Пиво Баварский закон 4,3-5,2%, ПЭТ 1,35 л 89,90 (зачеркнуто) 69,90

24 Вино игристое Ламбруско Гаппа Матта п/сл., в ассорт., 4,5-13%, 0,75 л 327,00 (зачеркнуто) 259,00

25 Виски Джемесон 40%, 0,7 л 1399,00 (зачеркнуто) 1159,00

26 Мин вода Карачинская ПЭТ, 1,5 л 33,90 (зачеркнуто) 26,90

27 Пиво Охота крепкое светлое, 8,1% 1,35 ПЭТ 101,90 (зачеркнуто) 86,90 0,45, ж/б 49,90 (зачеркнуто) 35,90

28 Коньяк Армянский в ассорт., 40% 0,5 л Армения 5 лет 539,00 (зачеркнуто) 399,00 3 года 524,00 (зачеркнуто) 394,00

29 Водка Царская Оригинальная 40%, 0,5 л Россия 422,00 (зачеркнуто) 299,00

30 Винный напиток МКШВ Российский бел., п/сл., 6,5-7,5% Россия 0,75 л 149,00 (зачеркнуто) 99,00

31 Вино Кукабара в ассорт., 13-14,5% Австралия 0,75 л 311,00 (зачеркнуто) 265,00

Алкогольный КАЛЕНДАРЬ *Данные вина представлены не во всех магазинах «ВиноГрад»

Снижение цены на товар действует только в указанный день. Количество товара ограничено. Изображение товара может отличаться от фактического. Бонусные баллы по карте Легенда на товар дня не начисляются».

Согласно кассовому чеку деятельность в магазине «ВинаГрад» осуществляет ООО «Кангун» (ИНН 5507262475).

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - это информация, распространенная любым способом, в любой форме, 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.

Распространенная информация подпадает под понятие «реклама», поскольку обладает всеми ее признаками – распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к алкогольной продукции (пиво, водка, коньяк, вино, шампанское и т.д.).

В силу части 2.1 статьи 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.

На запрос Омского УФАС России ООО «Кангун» была представлена следующая информация (вх. № 5800 от 06.06.2019): *«...что касается ситуации, зафиксированной на фото, сообщаю, что дверь, на которой размещен алкогольный календарь была подперта с помощью коробки неустановленным лицом, не являющимся сотрудником магазина «ВинаГрад», принадлежащего ООО «Кангун». Вместе с тем сообщаю, что прибывший в магазин директор <...> обнаружил данный факт и **принял меры по недопущению распространения информации содержащейся в алкогольном календаре неопределенному кругу лиц, а именно: закрыл дверь, потребовал от персонала магазина «Рассвет» не оставлять дверь в положении, изображенном на фото. Поручил продавцам контролировать недопущение распространения информации, содержащейся в «алкогольном календаре» неопределенному кругу лиц.***

Умысла на распространение данной информации неопределенному кругу лиц ни у директора ООО «Кангун», ни у его сотрудников не было. За нарушения антимонопольного законодательства ООО «Кангун» к ответственности не привлечалось».

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространитель - лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

В силу части 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» за нарушение требований, установленных частью 2.1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», ответственность несет рекламораспространитель.

Согласно **части 1 статьи 14.3** КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-5 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.

Исходя из определения, данного в пункте 7 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», ООО «Кангун» является рекламораспространителем.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ совершившие административные правонарушения в связи с выполнением **организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители** и другие работники иных

организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 9.22, 13.25, 14.24, 14.25, 14.55, 14.56, частью 3 статьи 14.57, 14.61, 14.63, 14.64, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.25, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частью 9 статьи 19.5, статьями 19.7.3, 19.7.12 настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, **несут административную ответственность как должностные лица.**

Согласно Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 05.07.2019 № 554320190128287, директором ООО «Кангун» является <...>.

Таким образом, директор ООО «Кангун» <...>, имея возможность для соблюдения требований части 2.1 статьи 21 Федерального закона «О рекламе», не приняв все зависящие от него меры по их соблюдению, распространив ненадлежащую рекламу, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Вина директора ООО «Кангун» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 055/04/14.3-586/2019.

Местом совершения административного правонарушения является место распространения рекламы: г. Омск, ул. Ф. Крылова, д. 5.

Временем совершения административного правонарушения является дата фиксации распространения рекламы, а именно: 25.01.2019 и 16.05.2019.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение директором ООО «Кангун» <...> установленных Федеральным законом «О рекламе» требований, а также обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-586/2019, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Должностным лицом, рассматривающим дело № 055/04/14.3-586/2019, в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность директора ООО «Кангун» <...> (статья 4.2 КоАП РФ), признан факт совершения им административного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность директора ООО «Кангун» <...> (статья 4.3 КоАП РФ), не выявлено.

На основании части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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 частям 1, 2 и 3 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. 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. 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 может быть заменено являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы России <https://rmsp.nalog.ru> от 30.07.2019 № ЮЭ9965-19-6369292 ООО «Кангун» является субъектом малого и среднего предпринимательства – микропредприятием (дата внесения сведений в реестр 10.06.2018).

Оценив характер и обстоятельства совершенного директором ООО «Кангун» <...> административного правонарушения, должностное лицо усмотрело основания для применения положений статей 3.4 и 4.1.1 КоАП РФ, поскольку их применение в данной ситуации является справедливым, отвечающим принципу целесообразности юридической ответственности, характеру правонарушения и обстоятельствам его совершения, соответствует как интересам лица, привлекаемого к ответственности, так и интересам государства.

Учитывая, что факт возбуждения административного дела сам по себе уже выполняет предупредительную функцию, вынесение предупреждения по данному делу обеспечивает соответствующую защиту охраняемым законом государственным и общественным интересам.

На основании изложенного, руководствуясь **статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, частью 1 статьи 29.9** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать директора общества с ограниченной ответственностью «Кангун» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде **предупреждения** за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

По истечении этого срока необжалованное и неопротестованное постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу и обращается к исполнению.

Заместитель руководителя управления<...>