

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 043/14.3-225/2023

об административном правонарушении

«22» мая 2023 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол от 09.03.2023 № 043/04/14.3-225/2023, составленный начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, и материалы административного дела в отношении должностного лица ООО «Алькор и Ко» - директора магазина «Л'Этуаль» <...> в связи с нарушением части 3.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

### УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/05/19-577/2022 (резюлютивная часть решения оглашена 20 июля 2022 года; в полном объеме решение изготовлено 03 августа 2022 года) признана ненадлежащей реклама следующего содержания: *«Поймай свои весенние скидки до минус 50% на любимые товары сезонных коллекций на letu.ru и в тысячи магазинов Л'Этуаль»*, распространявшаяся с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Карла Маркса, д.25, поскольку она противоречит требованиям части 3.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Решением установлено, что рекламораспространителем вышеуказанной рекламы является ООО «Алькор и Ко», которое распространило рекламу с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Карла Маркса, д. 25, в нарушение требований ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38 - ФЗ «О рекламе».

Нарушение заключается в следующем.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило обращение физического лица от 31.05.2022 (вх. № 3376 от 31.05.2022) по поводу распространения звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене здания по адресу: г. Киров, ул. Карла Маркса, д. 25, нарушающей, по мнению заявителя, часть 3.2 статьи 19 Федерального закона от 12.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»).

В соответствии с положениями, установленными пунктом 1 статьи 3 Федерального

закона, 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.

Согласно пункту 2 статьи 3 Федерального закона «О рекламе», объект рекламирования – это 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.

Установлено, что посредством звукотехнического оборудования, расположенного на внешней стене здания у входа в магазин «Л'Этуаль», по адресу: г. Киров, ул. Карла Маркса, д. 25, распространяется информация следующего содержания: «Поймай свои весенние скидки до минус 50 % на любимые товары сезонных коллекций на letu.ru и в тысячи магазинов Л'Этуаль» (акт фиксации рекламы от 27.05.2022).

Вышеуказанная информация обладает всеми юридически значимыми признаками рекламы, а именно:

- распространена с использованием звукотехнического оборудования;
- адресована неопределенному кругу лиц (пешеходам, пассажирам общественного транспорта, водителям автотранспортных средств, посетителям магазина «Л'Этуаль»), поскольку распространяется в непосредственной близости от пешеходной и проезжей частей дороги;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования (магазину «Л'Этуаль») способствует формированию интереса к объекту рекламирования с целью продвижения на рынке услуг.

На основании части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» распространение звуковой рекламы с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений, не допускается.

Поскольку спорная звуковая реклама распространена с использованием звукотехнического оборудования, установленного на внешней стене здания по адресу: г.Киров, ул. Карла Маркса, д. 25, следует, что распространение данной рекламы осуществлялось с нарушением части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе».

Принятие Федерального закона от 26.05.2021 № 150-ФЗ «О внесении изменения в статью 19 Федерального закона «О рекламе» и его последующее вступление в силу направлены на защиту интересов граждан в целях снижения на них нежелательной информационной нагрузки в виде звуковой рекламы в общественных местах.

С 25.08.2021 запрещается распространение звуковой рекламы, которая распространяется с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах любых зданий, строений, сооружений, в том числе не являющихся многоквартирными жилыми домами, и вне зависимости от того, на каком расстоянии от многоквартирных жилых домов расположено такое звукотехническое оборудование.

Как следствие, с 25.08.2021 распространение звуковой рекламы, которая

распространяется с использованием звукотехнического оборудования, монтируемого и располагаемого на внешних стенах, крышах и иных конструктивных элементах любых зданий, строений, сооружений не допускается вне зависимости от заключенных гражданских-правовых договоров на распространение рекламы, а также вне зависимости от уровня громкости такой рекламы.

В соответствии с частью 7 статьи 38 Федерального закона «О рекламе», ответственность за нарушение требований части 3.2 статьи 19 Федерального закона «О рекламе» несет рекламораспространитель.

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

Согласно акту фиксации от 27.05.2022 хозяйственную деятельность в магазине «Л'Этуаль» осуществляет ООО «Алькор и Ко» (ИНН: 7729265128, ОГРН: 1027739498324), помещение принадлежит обществу на основании договора аренды № Кир1 от 01.04.2019, заключенного с ООО «Алькор Ю-3».

Таким образом, исходя из имеющихся в материалах дела документов и сведений следует, что рекламораспространителем спорной рекламы является ООО «Алькор и Ко» (ИНН: 7729265128, ОГРН: 1027739498324).

Указанный факт нарушения законодательства РФ о рекламе в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 043/05/19-577/2022.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ нарушение рекламораспространителем законодательства о рекламе 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.

Совершенные ООО «Алькор и Ко» действия по распространению рекламной информации с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Карла Маркса, д. 25, «Поймай свои весенние скидки до минус 50 % на любимые товары сезонных коллекций на letu.ru и в тысячи магазинов Л'Этуаль», в нарушение требований ч. 3.2 ст. 19 Федерального закона «О рекламе», содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

На основании ст. 2.1 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Письмом от 25.10.2022 № б/н (вх. № 6355 от 25.10.2022) ООО «Алькор и Ко» сообщило, что должностным лицом, ответственным за осуществление контроля по исполнению норм

Федерального закона «О рекламе» на дату распространения спорной рекламной информации (27.05.2022 г.) являлась <...>. Указанным письмом ООО «Алькор и Ко» были представлены трудовой договор № 140217 от 29.10.2021 с изменениями от 01.04.2022 № 140217/0, копия должностной инструкции директора магазина подразделения розничной торговли № 1-ПРТ от 01.09.2017 (далее – должностная инструкция), копия приказа о переводе <...> на другую работу от 01.04.2022 № 172/77.

Согласно приказу о переводе работника на другую работу от 01.04.2022 № 0000140217 <...> переведена на должность директора магазина.

В соответствии с п. 2.2.13 Должностной инструкции директора магазина № 1 – ПРТ от 01.09.2017, утвержденной Приказом № 2979/41 от 01.09.2017г., директор магазина обязан обеспечивать контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе при доведении информации касающейся клиентов до их сведения.

Таким образом, <...> является ответственной за обеспечение соблюдения действующего законодательства РФ в торговом объекте по адресу: г. Киров, ул. Карла Маркса, д. 25.

В соответствии с примечанием 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, частями 9 и 9.1 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 п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16.10.2009 N 19 (ред. от 11.06.2020) "О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий" под организационно-распорядительными функциями следует понимать полномочия должностного лица, которые связаны с руководством трудовым коллективом государственного органа, государственного или муниципального учреждения (его структурного подразделения) или находящимися в их служебном подчинении отдельными работниками, с формированием кадрового состава и определением трудовых функций работников, с организацией порядка прохождения службы, применения мер поощрения или награждения, наложения дисциплинарных взысканий и т.п. К организационно-распорядительным функциям относятся полномочия лиц по принятию решений, имеющих юридическое значение и влекущих определенные юридические последствия.

В соответствии с представленной должностной инструкцией к основному виду выполняемых работ <...> относится, в том числе осуществление контроля функциональных обязанностей персонала подразделения (п. 2.2.1), заключение с руководством компании от лица коллектива договоров материальной ответственности (п. 2.2.4) обеспечение исполнения работниками указаний руководства предприятия (п. 2.2.35).

Таким образом, на <...> возложены организационно-распорядительные функции в ООО «Алькор и Ко» и указанное лицо несет административную ответственность за совершение административного правонарушения как должностное лицо.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем, рекламодателем законодательства о рекламе 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.

Письмом Кировского УФАС России от 01.02.2023 № 369/04 <...> уведомлялась о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении – 09.03.2023 в 10 часов 00 минут.

Уведомление о составлении протокола об административном правонарушении направлено заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу регистрации <...> (г. Киров, ул. Мира, д.23, кв.52).

О дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении <...> считается извещенной надлежащим образом (письмо с уведомлением о составлении протокола, направленное по адресу регистрации <...>, вернулось в Кировское УФАС России 17.02.2023 из-за истечения срока хранения).

09.03.2023 должностным лицом Кировского УФАС России – начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...> в отношении должностного лица ООО «Алькор и Ко» - директора магазина «Л'Этуаль» <...> составлен протокол № 043/04/14.3-225/2023 об административном правонарушении.

Определением от 09.03.2023 рассмотрение протокола № 043/04/14.3-225/2023 об административном правонарушении первоначально было назначено на 23.03.2023 в 14 часов 00 минут.

Определение от 09.03.2023 о назначении времени и места рассмотрения дела № 043/04/14.3-225/2023 об административном правонарушении и протокол от 09.03.2023 № 043/04/14.3-225/2023 об административном правонарушении были направлены заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу регистрации <...>.

В целях полного и всестороннего исследования обстоятельств дела, рассмотрение дела откладывалось (определения от 23.03.2023, от 21.04.2023). Определением от 21.04.2023 рассмотрение дела назначено на 22 мая 2023 года в 14 часов 00 минут.

О дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении <...> считается извещенной надлежащим образом (по адресу регистрации <...> была направлена телеграмма, 15.05.2023 в Кировское УФАС России поступило извещение, содержащее отметку: «не доставлена» «квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является»).

На рассмотрение протокола об административном правонарушении <...> не явилась, представителя не направила, ходатайств не заявляла.

Протокол рассмотрен в отсутствие <...>.

Руководитель Кировского УФАС России <...>, изучив материалы административного дела, находит вину должностного лица ООО «Алькор и Ко» - директора магазина «Л'Этуаль» <...> в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 03.08.2022 г. по делу № 043/05/19-577/2022;

- материалами административного дела № 043/05/19-577/2022;

- протоколом об административном правонарушении от 09.03.2023 № 043/05/19-577/2022.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо Управления находит, что действия должностного лица ООО «Алькор и Ко» - директора магазина «Л'Этуаль» <...> правильно квалифицированы по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания должностное лицо Кировского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Событием является установленный факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выразившийся в распространении рекламы следующего содержания: *«Поймай свои весенние скидки до минус 50% на любимые товары сезонных коллекций на letu.ru и в тысячи магазинов Л'Этуаль»* с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Карла Маркса, д.25 в нарушение требований части 3.2 статьи 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

Место совершения административного правонарушения: г. Киров.

Время совершения административного правонарушения: 27.05.2022 г.

Субъектом административного правонарушения является должностное лицо ООО «Алькор и Ко» - директор магазина «Л'Этуаль» <...>.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по распространению рекламы следующего содержания: *«Поймай свои весенние скидки до минус 50% на любимые товары сезонных коллекций на letu.ru и в тысячи магазинов Л'Этуаль»* с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Карла Маркса, д. 25.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В данном случае установлено, что у <...> имелась возможность для соблюдения требований законодательства Российской Федерации о рекламе (действующее законодательство Российской Федерации, в том числе Федеральный закон «О рекламе», является общедоступной информацией), но лицом не были приняты все

зависящие от него меры по их соблюдению, в связи с чем нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе произошло по вине <...>.

Согласно части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Соответственно субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку <...> не предвидела возможности наступления вредных последствий, хотя должна была и могла их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Следовательно, рассматриваемое правонарушение произошло по вине <...>.

Таким образом, совершенные должностным лицом ООО «Алькор и Ко» - директором магазина «Л'Этуаль» <...> по распространению рекламы следующего содержания: «Поймай свои весенние скидки до минус 50% на любимые товары сезонных коллекций на letu.ru и в тысячи магазинов Л'Этуаль» с использованием звукотехнического оборудования, размещенного на внешней стене здания, расположенного по адресу: г. Киров, ул. Карла Маркса, д. 25 содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих вину обстоятельств установлено: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; совершение правонарушения впервые; оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

Отягчающих вину обстоятельств, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Оснований для прекращения производства по делу не имеется.

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что 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.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При

этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего рекламного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которая выразилась в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере рекламного законодательства, основания для освобождения <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 1 статьи 33 Федерального закона «О рекламе» антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий: федеральный государственный контроль (надзор) в сфере рекламы; возбуждение и рассмотрение дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В силу пункта 4 части 3 статьи 1 Федерального закона от 31.07.2020 N 248-ФЗ «О государственном контроле (надзоре) и муниципальном контроле в Российской Федерации» для целей данного Закона к государственному контролю (надзору), муниципальному контролю не относится рассмотрение дел о нарушении законодательства о рекламе.

ФАС России в письме от 27.12.2022 г. № МШ/116843/22 указала, что положение о возможности замены штрафа на предупреждение за впервые совершенное административное правонарушение может быть применено по ст. 14.3 КоАП РФ в случае, если дело об административном правонарушении было возбуждено по итогам проведения контрольного (надзорного) мероприятия с взаимодействием с контролирующим лицом, проверки, в ходе которых было установлено соответствующее нарушение законодательства о рекламе. В случае, если дело об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 14.3 КоАП РФ, возбуждено антимонопольным органом без проведения контрольных (надзорных) мероприятий, проверки, часть 1 статьи 4.1.1 КоАП не подлежит применению.

В рассматриваемом случае дело об административном правонарушении возбуждено без проведения контрольных (надзорных) мероприятий (по результатам рассмотрения дела о нарушении законодательства о рекламе), следовательно, ст. 4.1.1 КоАП РФ не

подлежит применению.

Учитывая общественно – значимый характер совершенного административного правонарушения, роль правонарушителя, принцип соразмерности ответственности тяжести совершенного правонарушения и вытекающих из него требований справедливости и пропорциональности используемых правовых средств при применении публично-правовой ответственности, фактические обстоятельства и собранные по делу доказательства принято решение о наложении административного штрафа в минимальном размере санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.1, 2.4, 3.4, 4.1, 4.1.2, 14.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать должностное лицо ООО «Алькор и Ко» - директора магазина «Л'Этуаль» <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить должностному лицу ООО «Алькор и Ко» - директору магазина «Л'Этуаль» <...> меру ответственности в виде штрафа за ненадлежащую рекламу в размере 4 000 (четырёх тысяч) рублей.