

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы Волгоградской области Никуйко Ирина Борисовна, рассмотрев протокол и материалы дела № 17-03-14.3-02/503 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «ЖЭК ЛифтБорд» (ОГРН 113461000025 ИНН/КПП 3448051684/344801001 юридический адрес: 400029, г. Волгоград, ул. Вилянская, 15А) по ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ),

в присутствии представителя ООО «ЖЭК ЛифтБорд» - К. Е.П. (генеральный директор Общества, подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ),

#### УСТАНОВИЛ:

31 августа 2017 г. ведущим специалистом-экспертом отдела контроля государственных и муниципальных закупок, недобросовестной конкуренции и рекламы Волгоградского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении в отношении ООО «ЖЭК ЛифтБорд», где было установлено следующее.

В лифте жилого дома по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д. 76, подъезд 5 в период с апреля 2017 года была обнаружена ненадлежащая реклама пива следующего содержания «*BEST BEER Свежее пенное Более 30 сортов 53-46-27 ДОСТАВКА Донская рыба Раки Снеки бестбир.рф с 10:00 до 23:00*» на фоне изображения оранжево-желтой жидкости с пузырьками и белой пеной сверху.

В соответствии с п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон о рекламе), реклама – это 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 является рекламой, т.к.:

- адресована неопределенному кругу лиц (жители дома по адресу: г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д. 76, подъезд 5, гости, посещающие жильцов подъезда, и иные люди);
- распространяется посредством листовки, наклеенной на специальную конструкцию;
- направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижению на рынке (алкогольная продукция (пиво), сопутствующие товары магазина «*BEST BEER*»);
- направлена на формирование или поддержание интереса к объекту

рекламирования и его продвижению на рынке.

Объектом рекламирования выступает - пивная продукция, сам магазин «*BEST BEER*», а также сопутствующие товары (донская рыба, снеки, раки) реализуемые в вышеуказанном магазине.

Согласно ч. 2.1 ст. 21 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.

Ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе установлено, что реклама алкогольной продукции в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного потребления, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

Ст. 8 Закона о рекламе устанавливает, что в рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

В соответствии с п. 1 ст. 7 Закона о рекламе не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещена законодательством Российской Федерации.

В данной рекламе нарушены специальные требования, предъявляемые к рекламе алкогольной продукции, а также к рекламе товаров при дистанционном способе их продажи.

По данному факту определением от 07.06.2017 исх. № 02-8/3471 было возбуждено дело № 17-03-21-02/331 в отношении ООО «ЖЭК ЛифтБорд» и ООО «Урарту» по признакам нарушения ст. 8, ч. 2.1 ст. 21, ч. 3 ст. 21 Закона о рекламе.

Дополнительно было выявлено нарушение ч. 1 ст. 7 Закона о рекламе.

В ходе рассмотрения дела Волгоградским УФАС России установлено, что рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «ЖЭК ЛифтБорд» (ОГРН 1113461000025, ИНН/КПП 3448051684/344801001, юридический адрес: 400029, г. Волгоград, ул. Вилянская, д. 15А).

Представители ООО «ЖЭК ЛифтБорд» на заседании Комиссии Волгоградского УФАС России 29 июня 2017 года высказал позицию согласно которой они не видят нарушений рекламного законодательства, так как на

рекламе отсутствуют пивные изображения, на русском языке о пиве не упоминается, объектом рекламирования является квас. Также, представители указали, что Best Beer – наименование кафе, а предмет рекламируемой доставки – снеки, донская рыба, раки, нарушение правил дистанционной продажи связано только с этими товарами. Дистанционную продажу пива не рекламируют.

В рамках рассмотрения дела № 17-03-21-02/331 представители ООО «ЖЭК ЛифтБорд» представили свидетельство о постановке на учет в налоговом органе, макет рассматриваемой рекламы, договор №077/17 на оказание услуг по размещению рекламы в лифтах жилых домов между ООО «ЖЭК ЛифтБорд» и ООО «Урарту», а также дополнительное соглашение к договору.

В соответствии с Федеральным Законом от 22.11.1995 г. № 171-ФЗ «Об обороте алкогольной продукции», алкогольная продукция – это пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива, сидр, пуаре, медовуха.

Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 16 Информационного письма № 37 от 25.12.1998, информация, очевидно ассоциирующаяся у потребителя с определенным товаром, должна рассматриваться как реклама этого товара.

В данной рекламе внимание потребителей акцентируется на объекте рекламирования – кафе (магазин) «Best Beer», указывается способ реализации продукции – доставка, а также информация об основном ассортименте продукции – пиво, так как употребление таких слов как «свежее, пенное» в сочетании с фоном рекламы (изображена оранжево-желтая жидкость с пузырьками и белой пеной сверху) и, сведениями о сопутствующих товарах: донская рыба, раки снеки, а также с наименованием кафе («Best Beer» в переводе с английского означает лучшее пиво) стойко ассоциируется у потребителя именно с пивом.

К тому же, в ассортименте пивной продукции, реализуемой в вышеуказанном магазине, есть сорта пива, содержащие пять и более процентов содержания этилового спирта (см. акт № 280-Р от 18.04.2017), а также отсутствует предупреждение о вреде чрезмерного потребления пива, однако данное нарушение включается в предыдущее, так как данная реклама не должна была распространяться вне стационарных торговых объектов.

Также, в рекламе указывается на такой способ получения товаров (рыбы, раков, снеков, в том числе пива) как доставка.

Пунктом 5 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27.09.2007 № 612, установлено, что не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации.

Согласно ч. 11 ст. 5 Закона о рекламе при производстве, размещении и распространении рекламы должны соблюдаться требования законодательства Российской Федерации, в том числе требования гражданского законодательства, законодательства о государственном языке Российской Федерации.

Учитывая вышеизложенное, так как данный способ (дистанционная продажа) реализации алкогольной продукции нарушает требования законодательства Российской Федерации, а именно запрещен, то в рассматриваемой рекламе содержится нарушение ч. 1 ст. 7 Закона о рекламе, где указано, что не допускается реклама товаров, производство и (или) реализация которых запрещена законодательством Российской Федерации.

- результатам рассмотрения дела № 17-03-21-02/331 реклама пива в лифте жилого дома по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия беды, д. 76, подъезд 5 следующего содержания «*BEST BEER Свежее пенное Более 30 сортов 53-46-27 ДОСТАВКА Донская рыба Раки Снеки бестбир.рф с 10:00 до 23:00*» на фоне изображения оранжево-желтой жидкости с пузырьками и белой пеной сверху в период с апреля 2017 года, признана ненадлежащей, нарушающей требования п. 1 ст. 7, ст. 8, ч. 2.1 ст. 21 Закона о рекламе.

ООО «ЖЭК ЛифтБорд» было выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, так как в ходе рассмотрения дела № 17-03-21-02/331 не было подтверждено устранение нарушения. На момент вынесения постановления о назначении административного наказания по делу № 17-03-14.3-02/503 об административном правонарушении не содержится доказательств исполнения предписания.

В ходе составления протокола представителем ООО «ЖЭК ЛифтБорд» Королевым Е.П. были даны письменные объяснения, согласно которым он считает, что распространяемая в лифте жилого дома по адресу г. Волгоград, б-р 30-летия Победы, д. 76, подъезд 5 в период с апреля 2017 года реклама не была связана с рекламой пива. С нарушением правил дистанционной продажи не возражает. Ходатайствует о применении статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Нарушение рекламоделателями, рекламодателями, рекламодателями законодательства Российской Федерации о рекламе в силу ч. 4 ст. 38

Закона о рекламе влечёт за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «ЖЭК ЛифтБорд» является рекламодателем указанной рекламы.

В соответствии ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных п. 1 ст. 7, ст. 8, ч. 2.1 ст. 21 ст. 21 Закона о рекламе.

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

Согласно части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламодателем законодательства о рекламе влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В действиях ООО «ЖЭК ЛифтБорд» содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ – нарушение рекламодателем законодательства о рекламе.

Объектом правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, являются общественные отношения в области рекламы, а также регламентированный порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону состава административного правонарушения образует распространение рекламы, нарушающей требования законодательства о рекламе.

Субъектом правонарушения является ООО «ЖЭК ЛифтБорд», выступивший в качестве рекламодателя ненадлежащей рекламы.

В силу ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

У ООО «ЖЭК ЛифтБорд» имелась возможность для соблюдения в своей деятельности правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, однако лицом не были приняты все

зависящие от него меры по их соблюдению.

С 04.07.2016 вступили в силу изменения в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, связанные с поддержкой субъектов малого и среднего предпринимательства.

Частью 1 статьи 4.1.1 «Замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением» (введена Федеральным [законом](#) от 03.07.2016 N 316-ФЗ) установлено, 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.

На основании [статьи 3](#) Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации") субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными настоящим Федеральным [законом](#), к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно реестру субъектов малого и среднего предпринимательства на сайте Федеральной налоговой службы <https://mrsp.nalog.ru/search.html> ООО «ЖЭК ЛифтБорд» является микропредприятием, что подтверждается выпиской из единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 31.08.2017 № ЮЭ9965-17-1947415.

Согласно ч. 2 ст. 1.7 КоАП РФ закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную

ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях применяется при выявлении нарушений законодательства Российской Федерации о рекламе, в т.ч. ст. 14.3 КоАП при наличии обстоятельств, установленных частью 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Частью 2 статьи 3.4. «Предупреждение» установлено, что 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.*

Как указано в п. 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ повторное совершение однородного административного правонарушения – совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения.

Должностным лицом при рассмотрении дела установлены обстоятельства, предусмотренные частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (правонарушение совершено впервые, угрозы вреда жизни и здоровью людей, имущественного ущерба в результате совершенного правонарушения нет).

Должностное лицо, рассматривающее дело, в данном случае усматривает основания для применения ст.4.1.1. КоАП РФ и замены административного штрафа на предупреждение.

Руководствуясь [статьями 3.4, 4.1.1, 14.3, 23.48, 24.5, частью 1 статьи 29.9](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «ЖЭК ЛифтБорд» (ОГРН 113461000025 ИНН/КПП 3448051684/344801001 юридический адрес: 400029, г. Волгоград, ул. Вилянская, 15А) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

На основании статьи 4.1.1 КоАП РФ заменить административный штраф на предупреждение.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела. Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

На основании статьи 30.3 КоАП жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1. КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.