Заказное с уведомлением о вручении

<>.

<>, г. <>,

ул. <>

302014, Орловская область,

г. Орел, Карачевское шоссе, 112 А

E-mail: <>

П О С Т А Н О В Л Е Н И Е №

по делу № 045-18 РЗ/1

об административном правонарушении

15.05.2018г. г. Орел

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) Кирьянов А.Н., рассмотрев материалы дела №045-18РЗ/1 об административном правонарушении с протоколом по делу №045-18РЗ/1 об административном правонарушении, составленным по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица - Старшего администратора ООО «На Привале» <>. (<>, г. <>, ул. <>),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 33 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе») антимонопольный орган осуществляет в пределах своих полномочий государственный надзор за соблюдением законодательства Российской Федерации о рекламе, в том числе: предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами законодательства Российской Федерации о рекламе.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее - Управление) в результате проводимого должностными лицами антимонопольного органа наблюдения за соблюдением обязательных требований Закона «О рекламе» хозяйствующими субъектами и индивидуальными предпринимателями, осуществляющими свою деятельность в сфере размещения наружной рекламы на территории г. Орла, 07.12.2017года был выявлен факт распространения рекламы, а именно:

В непосредственной близости от проезжей части дороги, в районе дома №57 по ул. Октябрьская, расположена отдельно стоящая рекламная конструкция (3х6), на которой размещается информация следующего содержания:

Текстовая составляющая рекламы:

«Развлекательный комплекс На Привале. ДОСТАВКА ОТ 600 Р БЕСПЛАТНО! 59-99-69 ДОСТАВКА ПОЛНОГО МЕНЮ И БИЗНЕС ЛАНЧА. ПРИЁМ ЗАКАЗОВ С 8:00».

Графическая составляющая рекламы:

На рекламной конструкции изображен мужчина в поварском колпаке и поварской форме, в руках которого блюдо с едой, рядом размещен логотип поварского колпака и галстука-бабочки, внутри которого находится текст «Развлекательный комплекс На Привале», с правой стороны от изображения мужчины в поварском колпаке и поварской форме находится круг внутри которого находится текст «ДОСТАВКА ОТ 600 Р БЕСПЛАТНО!», в нижней части рекламной конструкции находится информация о доставке с номером телефона по которому можно сделать заказ «59-99-69 ДОСТАВКА ПОЛНОГО МЕНЮ И БИЗНЕС ЛАНЧА. ПРИЁМ ЗАКАЗОВ С 8:00».

(далее- реклама «НА ПРИВАЛЕ»)

По результатам наблюдения составлен акт осмотра и фиксации рекламы от 07.12.2017года.

26.01.2018 года Управлением было возбуждено дело №040-18/04РЗ в отношении ООО «На Привале» - рекламодателя (ОГРН: 1065752003272, ИНН: 5752039282, 302014, Орловская область, г. Орел, Карачевское шоссе, 112 А) и гр. <>. - рекламораспространителя (<>, г. <>, ул. <>, д. <>, кв. <>). по признакам нарушений статьи 8 Федерального закона от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе».

02.04.2018г. Комиссия, рассмотрев материалы дела №040-18/04 РЗ, признала ненадлежащей рекламу «НА ПРИВАЛЕ», рекламодателя ООО «На Привале», поскольку в ней нарушены требования статьи 8 Закона «О рекламе».

Решение в полном объеме было изготовлено 05 апреля 2018 года и направлено в адрес ООО «На Привале» (ОГРН: 1065752003272, ИНН: 5752039282, 302014, Орловская область, г. Орел, Карачевское шоссе, 112 А), (исх.№1228/04 от 05.04.2018г.) заказной корреспонденцией с уведомлением о вручении почтового отправления.

Реклама «НА ПРИВАЛЕ» противоречила требованиям статьи 8 Закона «О рекламе», то есть **являлась ненадлежащей.**

Нарушение ООО «На Привале» законодательства РФ о рекламе выразилось в следующем:

В соответствии со статьей 8 Закона «О рекламе» *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.*

Информация, размещаемая в непосредственной близости от проезжей части дороги, в районе дома №57 по ул. Октябрьская, на отдельно стоящей рекламной конструкции (3х6) указывала на возможность приобретения еды «НА ПРИВАЛЕ», дистанционным способом (по телефону 59-90-69).

В рекламе «НА ПРИВАЛЕ» сообщалось о возможности приобретения еды дистанционным способом (по телефону 59-90-69). Вместе с тем, в указанной рекламе отсутствовали сведения о продавце данных товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица.

Нарушение рекламопроизводителем, рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП Российской Федерации.

Для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо было выполнение комплекса процессуальных действий, требующих значительных временных затрат, направленных на установление всех обстоятельств административного правонарушения, их фиксирование, юридическую квалификацию и процессуальное оформление, в связи с чем имелась необходимость в проведении административного расследования.

11.04.2018г. должностным лицом Управления по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ было возбуждено дело №045-18РЗ об административном правонарушении и проведении административного расследования в отношении юридического лица – ООО «На Привале» и его должностных лиц.

С целью полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела определением о возбуждении дела №045-18РЗ об административном правонарушении и проведении административного расследования (исх. №1330/04 от 11.04.2018г.) у ООО «На Привале» были запрошены следующие документы и информация:

Бухгалтерский баланс (форма № 1 по ОКУД) за 2016 год и 2017 год.

- Отчет о прибылях и убытках (форма № 2 по ОКУД) за 2016 год и 2017 год.

- Иные документы (при их наличии), подтверждающие финансовое положение юридического лица.

- Является ли ООО «На Привале» субъектом малого или среднего предпринимательства? (внесено ли в реестр субъектов малого или среднего предпринимательства ФНС России)?

Письменно пояснить:

- Кто является должностным лицом ООО «На Привале» (с указанием паспортных данных, фамилии, имени, отчества, даты рождения, адрес места жительства, место работы), ответственным за нарушение требований законодательства о рекламе, установленного решением Орловского УФАС России по делу №040-18/04РЗ.

- Должностную инструкцию должностного лица ООО «На Привале» ответственного за нарушение требований законодательства о рекламе, установленного решением Орловского УФАС России по делу №040-18/04РЗ.

- Письменное объяснение должностного лица ООО «На Привале» о причинах, по которым произошло нарушение требований законодательства о рекламе, установленного решением Орловского УФАС России по делу №040-18/04РЗ.

- Справку о заработной плате должностного лица ООО «На Привале», являющегося ответственными за нарушение требований законодательства о рекламе, установленного решением Орловского УФАС России по делу №040-18/04РЗ.

- Информацию о семейном положении должностного лица ООО «На Привале», являющегося ответственным за нарушение требований законодательства о рекламе, установленного решением Орловского УФАС России по делу №040-18/04РЗ.

- Информацию о том, имеются ли у должностного лица ООО «На Привале» на попечительстве малолетние дети? Если да, то необходимо представить свидетельства об их рождении.

- Иные документы, имеющие непосредственное отношение к настоящему делу.

17.04.2018г. ООО «На Привале» представило в адрес Управления запрашиваемые документы и сведения (вх. №2151 от 17.04.2018г.), которые приобщены к материалам дела №045-18РЗ.

В представленных документах сообщалось, что должностным лицом, ответственным за нарушение требований законодательства о рекламе, установленного решением Орловского УФАС России по делу №040-18/04РЗ является Старший администратор ООО «На Привале» <>.

Анализ представленных документов и сведений показал, что в соответствии с должностной инструкцией Старшего администратора ООО «На Привале», <>. - специалист по рекламе:

1. Организует работу по рекламированию производимой продукции и деятельности Общества с целью ее продвижения на рынки сбыта, информируя потребителей о преимуществах качества и отличительных свойствах рекламируемых товаров, побуждая покупателей и потребителей к заключению сделки.

2. Осуществляет руководство, планирование и координацию работ по проведению рекламных кампаний, а также по повышению эффективности и снижению затрат, связанных с рекламой.

3. Готовит предложения по формированию фирменного стиля предприятия и фирменного оформления рекламной продукции.

4. Осуществляет выбор форм и методов рекламы в средствах массовой информации, их текстового, цветового и музыкального оформления, а также определяет конкретные носители рекламы и их оптимальное сочетание.

5. Определяет наилучшее время и место размещения рекламы, масштабы и сроки проведения рекламных кампаний, круг лиц, на которые должна быть направлена реклама, ориентируя ее на целевые группы по профессии, возрасту, покупательной способности, полу.

6. Организует участие специалистов предприятия в проводимых выставках и ярмарках, а также принимает меры по привлечению на них потенциальных покупателей и потребителей.

7. Осуществляет работу по популяризации предприятия-изготовителя, его коммерческих связей, принципов, положенных в основу его деятельности, направленную на формирование благожелательного отношения покупателей и потребителей и обеспечение престижа рекламодателя.

8. Организует разработку рекламных текстов, плакатов, проспектов, каталогов, буклетов, обеспечивая наглядность и доступность рекламы, соблюдение норм общественной морали, не допуская нарушений правил конкурентной борьбы.

9. Участвует в формировании рекламной стратегии, основанной на перспективных направлениях дальнейшего организационного развития, инновационной и инвестиционной деятельности.

10. Осуществляет контроль за разработкой и реализацией договоров и контрактов по рекламированию продукции или

услуг.

11. Организует связи с деловыми партнерами, систему сбора необходимой информации и расширение внешних связей в целях совершенствования рекламной деятельности.

12. Изучает передовой отечественный и зарубежный опыт организации рекламной работы, освоения новых видов рекламы, обеспечивающих выделение и продвижение рекламируемого объекта на рынке товаров и услуг.

13. Привлекает к решению поставленных задач специалистов рекламных агентств, консультантов и экспертов, приглашает к участию в мероприятиях широко известных и популярных лиц, осуществляя сопровождение по заключению с ними договоров на коммерческой основе Обществом.

14. Должен постоянно улучшать результаты своей профессиональной деятельности.

Согласно должностной инструкции специалист по рекламе (Старший администратор ООО «На Привале», <>.) несет всю ответственность в пределах, определенных действующим законодательством Российской Федерации, за:

1. Ненадлежащее исполнение или неисполнение своих должностных обязанностей, предусмотренных настоящей инструкцией.

2. Правонарушения, совершенные в процессе осуществления своей деятельности, в том числе в сфере рекламного законодательства РФ.

3. Нарушение внутреннего трудового распорядка предприятия.

Таким образом, Старший администратор ООО «На Привале» <>. является должностным лицом, ответственным за нарушения требований законодательства РФ о рекламе.

Должностное лицо – Старший администратор ООО «На Привале» <>. знала или должна была знать о существующих требованиях законодательства РФ о рекламе, предвидеть наступление последствий, т.о. у нее имелась возможность соблюдения установленных требований, но не предприняла мер по их соблюдению.

В соответствии со статьей 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.

Таким образом, распространение рекламы, которая в дальнейшем была признана решением Орловского УФАС России по делу №040-18/04РЗ ненадлежащей, произошло по вине должностного лица – Старшего администратора ООО «На Привале» <>.

18.04.2018г. Уведомление о составлении протокола по делу об административном правонарушении было направлено в адрес должностного лица - Старшего администратора ООО «На Привале» <>. (<>, г. <>, ул. <>д. <>, 302014, Орловская область, г. Орел, Карачевское шоссе, 112 А) (исх.№1446/04 от 18.04.2018г.) заказной корреспонденцией с уведомлением о вручении почтового отправления и было получено адресатом 21.04.2018г. (согласно уведомления о вручении почтового отправления).

Составление протокола по делу об административном правонарушении №045-18 РЗ/1 в отношении должностного лица – Старшего администратора ООО «На Привале» <>. было назначено на 03.05.2018г.

03.05.2018г. для составления и подписания протокола по делу об административном правонарушении гр. <>. и/ или её доверенный представитель в Управление не прибыли.

В соответствии с частью 4.1. статьи 28.2 КоАП РФ «В случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Протокол №045-18 РЗ/1 составлен в отсутствие гр. <>., надлежащим образом уведомленной о времени и месте составления протокола и/ или её доверенного представителя.

Копия протокола №045-18 РЗ/1 от 03.05.2018г. направлена в адрес гр. <>. заказной корреспонденцией с уведомлением о вручении (<>, г. <>, ул. <> д. <>, 302014, Орловская область, г. Орел, Карачевское шоссе, 112 А).

Рассмотрение дела №045-18 РЗ/1 об административном правонарушении было назначено на «15» мая 2018 г. в 11.30 по адресу: г. Орел, ул. Салтыкова Щедрина, 21, 3-й этаж, каб. 12.

15.05.2018г. дело №045-18 РЗ/1 рассматривалось в присутствии гр. <>.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении гр. <>. факт нарушения требований законодательства РФ о рекламе не отрицала.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении должностным лицом Орловского УФАС России (по месту рассмотрения: г. Орел, ул. Салтыкова- Щедрина, 21), уполномоченным рассматривать дело об административном правонарушении, установлено:

1. В соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренные частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

2. В соответствии с частью 1 статьи 29.5 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается по месту совершения.

3. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных статьей 24.5 КоАП РФ, не имеется.

4. Обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела об административном правонарушении, предусмотренных статье 29.2 КоАП РФ, не установлено.

5. В соответствии со статьей 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

6. Оснований для прекращения производства по делу, предусмотренных статьей 29.9.КоАП РФ не имеется.

7. Согласно статьи 1.2 КоАП РФ задачами законодательства об административных правонарушениях являются защита личности, охрана прав и свобод человека и гражданина, охрана здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защита общественной нравственности, охрана окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности, защита законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушениях, а также предупреждение административных правонарушений.

8. В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушении признается противоправное, виновное действие (бездействие), за которое установлена административная ответственность.

9. Объектом административного правонарушения являются охраняемые законом общественные отношения, на которые направлены противоправные действия (бездействие) общества, образующие состав административного правонарушения. Административные правонарушения всегда связаны с нарушением установленных законом или иным подзаконным актом правил поведения физических и юридических лиц.

Должностное лицо ООО «На Привале» - <>. нарушила требования статьи 8 Закона «О рекламе». В данном случае объектом являются отношения, охраняемые Федеральным законом «О рекламе».

Объективная сторона административного правонарушения состоит в конкретном действии (бездействии) лица, нарушившим установленное правило, и в связи с этим влекущем предусмотренную законом административную ответственность.

10. В соответствии со статьей 2.2. КоАП РФ:

- Административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

- 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.

Субъектом административного правонарушения является должностное лицо ООО «На Привале» - <>.

Субъективная сторона характеризуется наличием вины, которая, исходя из положений, закрепленных в примечании к статье 2.2 КоАП РФ, определяется в форме умысла или неосторожности.

Вина должностного лица ООО «На Привале» выражена в форме неосторожности, <>. предвидела возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывала на предотвращение таких последствий либо не предвидела возможности наступления таких последствий, хотя должна была и могла их предвидеть (часть 2 статьи 2.2 КоАП РФ).

Доказательств, опровергающих указанные обстоятельства, а также однозначно подтверждающих, что должностное лицо ООО «На Привале» - <>. предприняла все зависящие от него меры по своевременному выполнению требований действующего законодательства и недопущению совершения правонарушения, в деле не имеется.

Таким образом, размещение рекламной информации с нарушением требований Закона «О рекламе» образует состав

правонарушения, ответственность за которое предусмотрена в статье 14.3 КоАП РФ.

11. Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем, рекламораспространителем законодательства Российской Федерации о рекламе влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.3 КоАП Российской Федерации об административных правонарушениях.

12. Виновность должностного лица ООО «На Привале» - <>. в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, подтверждается следующим:

- решением Орловского УФАС России по делу №040-18/04РЗ от 02.04.2018г.;

- протоколом №045-18РЗ/1 от 03.05.2018г. по делу об административном правонарушении.

13. Действия должностного лица ООО «На Привале» - <>. содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ.

14. В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении гр. <>. факт нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе признала.

15. В соответствии с частями 1 и 2 статьи 4.1 КоАП РФ:

«*Административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.*

При назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность».

16. Обстоятельства, определённые статьями 4.2 КоАП РФ и 4.3 КоАП РФ – не установлены.

17. При назначении меры административной ответственности принято во внимание характер правонарушения (по неосторожности, противоправное, виновное действие (бездействие), а также семейное и имущественное положение должностного лица.

18. Часть 1 статьи 14.3 КоАП РФ предусматривает административную ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере **от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.**

19. В связи с принятием Федерального закона от 03.07.2016г. №316-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» устанавливаются новые особенности привлечения к административной ответственности субъектов малого и среднего предпринимательства.

Статьей 4.1.1 КоАП РФ предусмотрена возможность **замены административного наказания в виде административного штрафа предупреждением.**

Согласно 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.

При рассмотрении дела №045-18РЗ/1 учтено, что гр. <>. является должностным лицом ООО «На Привале», которое согласно единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства является микропредприятием. Правонарушение было совершенно впервые, причинение вреда или возникновение 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 имущественного ущерба **отсутствовало.**

Руководствуясь статьями 8, 38 Федерального закона от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ «О рекламе» и частью 1 статьи 14.3 и статьями 23.48, 29.9, 29.10, 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо ООО «На Привале» - Старшего администратора ООО «На Привале» гр. <>. (<>, г. <>, ул. <>), виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ (нарушение законодательства о рекламе) и назначить административное наказание в виде **предупреждения.**

2. В соответствии со статьёй 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящих инстанциях и судебных органах в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

3.Согласно части 1 статьи 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.

Врио руководителя управления А.Н. Кирьянов